

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2008/9164

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Türk Dişhekimleri Birliği

Vekili : Av. Mustafa Güler

Strazburg Cad. 28/28, Sıhhiye/ ANKARA

Davalı : Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı ANKARA

Vekili : Av. Sema Aydın, Mithatpaşa Cad. No:7, Sıhhiye/ ANKARA

Davanın Özeti : 29.9.2008 tarih ve 27012 Mükerrer sayılı Resmi Gazete'de

yayımlanan Sosyal Güvenlik Kurumu Sağlık Uygulama Tebliği'nin 8.2. maddesinin 3. fıkrasındaki "Müracaat edilen sözleşmeli resmi sağlık kurum veya kuruluşunca kron ve protez tedavisine 90 gün, dolgu tedavisine 30 gün, diğer diş tedavilerine de 45 gün içinde başlanamayacağını belirtmesi ve kapsamda yer alan kişilerce talep edilmesi halinde serbest diş hekimliklerine, Kurumla sözleşmesi olmayan resmi sağlık kurum veya kuruluşlarına, özel sağlık kurum veya kuruluşlarına SUT eki EK-7/B formu tanzim edilerek sevkleri yapılabilecektir. Bu durumda, sevki yapan diş hekimi tarafından, yapılması gereken tedavinin ayrıntılı olarak belirtilmesi ve sonrasında da sevki yapan sözleşmeli resmi kurum veya kuruluştaki diş hekimlerince tedavinin yapıldığının onaylanması gerekmektedir." şeklindeki düzenlemede yer alan 90, 30 ve 45 ibarelerinin, 8. fıkrasında yer alan "Serbest diş hekimlikleri, Kurumla sözleşmesiz resmi sağlık kurum veya kuruluşları veya özel sağlık kurum veya kuruluşlarındaki teşhis, tedavi veya proteze ilişkin bedellerin ödenmesinde, SUT eki EK-7 Listesinde yer alan fiyatlar esas alınır." kuralının, 9. fıkrasında yer alan "Serbest diş hekimliklerinde veya Kurumla sözleşmesi olmayan sağlık kurum ve kuruluşlarında yaptırılan kron bedeli SUT eki EK-7 Listesinde yer alan 404.170 kodu esas alınarak karşılanır." kuralının, 24.1.1.3.1. maddesinde yer alan "(diş tedavileri EK-7 Listesine) göre faturalandırılır." ibaresinin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Erkan Yılmaz

Düşüncesi : 29.9.2008 tarih ve 27012 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de

yayımlanan Sosyal Güvenlik Kurumu Sağlık Uygulama Tebliği'nin 8.2. maddesinin 3. fıkrasındaki "Müracaat edilen sözleşmeli resmi sağlık kurum veya kuruluşunca kron ve protez tedavisine 90 gün, dolgu tedavisine 30 gün, diğer diş tedavilerine de 45 gün içinde başlanamayacağını belirtmesi ve kapsamda yer alan kişilerce talep edilmesi halinde serbest diş hekimliklerine, Kurumla sözleşmesi olmayan resmi sağlık kurum veya kuruluşlarına, özel sağlık kurum veya kuruluşlarına SUT eki EK-7/B formu tanzim edilerek sevkleri yapılabilecektir. Bu durumda, sevki yapan diş hekimi tarafından, yapılması gereken tedavinin ayrıntılı olarak belirtilmesi ve sonrasında da sevki yapan sözleşmeli resmi kurum veya kuruluştaki diş hekimlerince tedavinin yapıldığının onaylanması gerekmektedir." şeklindeki düzenlemede yer alan 90, 30 ve-45 ibareleri ve 9. fıkrası yönünden yürütmenin durdurulması isteminin reddine, 8. fıkrasında yer alan "Serbest diş hekimlikleri, Kurumla sözleşmesiz resmi sağlık kurum veya kuruluşları veya özel sağlık kurum veya kuruluşlarındaki teşhis, tedavi veya proteze ilişkin bedellerin ödenmesinde, SUT eki EK-7 Listesinde yer alan fiyatlar esas alınır."

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2008/9164

kuralının ve 24.1.1.3.1. maddesinde yer alan "(diş tedavileri EK-7 Listesinde) göre faturalandırılır." ibaresinin yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı _____ : Ergün Özcan

Düşüncesi _____ : Yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından, istemin reddi gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince, gereği görüldü;

Dairemizin 25.11.2008 tarih ve E:2008/9164 sayılı kararı ile; 29.9.2008 tarih ve 27012 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sosyal Güvenlik Kurumu Sağlık Uygulama Tebliği'nin 8.2. maddesinin 3. fıkrasındaki "Müracaat edilen sözleşmeli resmi sağlık kurum veya kuruluşunca kron ve protez tedavisine 90 gün, dolgu tedavisine 30 gün, diğer diş tedavilerine de 45 gün içinde başlanamayacağına belirtilmesi ve kapsamda yer alan kişilerce talep edilmesi halinde serbest diş hekimliklerine, Kurumla sözleşmesi olmayan resmi sağlık kurum veya kuruluşlarına, özel sağlık kurum veya kuruluşlarına SUT eki EK-7/B formu tanzim edilerek sevkleri yapılabilecektir. Bu durumda, sevki yapan diş hekimi tarafından, yapılması gereken tedavinin ayrıntılı olarak belirtilmesi ve sonrasında da sevki yapan sözleşmeli resmi kurum veya kuruluştaki diş hekimlerince tedavinin yapıldığının onaylanması gerekmektedir." şeklindeki düzenlemede yer alan 90, 30 ve 45 ibarelerinin ve 9. fıkrasında yer alan "Serbest diş hekimliklerinde veya Kurumla sözleşmesi olmayan sağlık kurum ve kuruluşlarında yaptırılan kron bedelli SUT eki EK-7 Listesinde yer alan 404.170 kodu esas alınarak karşılanır." hükmünün yürütülmesinin durdurulması isteminin reddine karar verildiği, 8. fıkrasında yer alan "Serbest diş hekimlikleri, Kurumla sözleşmesiz resmi sağlık kurum veya kuruluşları veya özel sağlık kurum veya kuruluşlarındaki teşhis, tedavi veya proteze ilişkin bedellerin ödenmesinde, SUT eki EK-7 Listesinde yer alan fiyatlar esas alınır." hükmünün ve 24.1.1.3.1. maddesinde yer alan "(diş tedavileri EK-7 Listesine) göre faturalandırılır." ibaresinin ise, davalı idarenin savunmasının alınmasına kadar yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.

Davalı idarece, yasal cevap verme süresi içinde bir cevap verilmediğinden, tebliğin, davalı idarenin savunması alınincaya kadar yukarıda belirtilen kararla yürütülmesi durdurulan kısmına yönelik olarak yürütmenin durdurulması istemi yeniden incelendi.

Her ne kadar davalı idarenin, 28.1.2009 tarih ve 2009/18 sayılı Genelgesi ile, 29.9.2008 tarih ve 27012 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sosyal Güvenlik Kurumu Sağlık Uygulama Tebliği'nin bu davaya konu 8.2. maddesinin 8. fıkrası yürürlükten kaldırılmış ve 24.1.1.3.1. maddesinin son cümlesi değiştirilmiş ise de, usulde paralellik ilkesi uyarınca Resmi Gazete'de yayımlanması gereken bu genelgenin, anılan gazetede yayımlanmaması nedeniyle usulüne uygun olarak yürürlüğe girmiş bir genelgeden söz etmek mümkün değildir. Nitekim, daha önce davalı idarece, 22.10.2008 tarih ve 27032 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sosyal Güvenlik Kurumu Sağlık Uygulama Tebliğinde Değişiklik

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2008/9164

Yapılmasına Dair Tebliğ ile dava konusu tebliğin bu davaya konu hükümleri dışındaki bazı hükümleri değiştirilmiştir. Bu itibarla, dava konusu tebliğde değişiklik yapan ve Resmî Gazete'de yayımlanmayan genelgenin, tebliğin dava konusu hükümlerinin iptaline engel oluşturmayacağı açıktır.



5510 sayılı Genel Sağlık Sigortası ve Sosyal Sigortalar Kanununun 73. maddesinde Kurumun; bu Yasanın kapsamında bulunan kişilerin sağlık hizmetlerini, sağlık hizmeti sunan ve/veya üreten gerçek kişiler ile kamu veya özel hukuk tüzel kişileriyle, bir başka ifadeyle sağlık hizmeti sunucuları ile sözleşme yapmak veya sözleşmesiz sağlık hizmeti sunucularından sağlık hizmeti satın almak suretiyle yerine getireceği, kurumla sözleşmesi olan sağlık hizmeti sunucusuna ödenecek bedelin, Sağlık Hizmetlerini Fiyatlandırma Komisyonunca belirleneceği, kamu idaresi sağlık hizmeti sunucusu dışındaki diğer sözleşmeli sağlık hizmeti sunucularının, komisyonca belirlenen bedelin bir katını aşmamak şartıyla Bakanlar Kurulunca belirlenen oran kadar kapsamdaki kişilerden ilave ücret alabileceği kuralına yer verilmiştir.

3224 sayılı Türk Diş Hekimleri Birliği Kanununun "Asgari Muayene ve Tedavi Ücretinin Tespiti" başlıklı 40. maddesinde ise, "Oda Yönetim Kurulları her yıl aralık ayı içinde, diş hekimlerinin uygulayacakları muayene ve tedavi ücretlerinin asgari haddini gösteren birer tarife hazırlayarak Birlik Merkez Yönetim Kuruluna gönderirler.

Birlik Merkez Yönetim Kurulu, Oda Yönetim Kurullarının tekliflerini de gözönünde bulundurarak muhtelif Odaları içine alacak grupları tespit ve gruplarda uygulanacak tarifeleri hazırlayarak Bakanlığa gönderir.

Bakanlık bu tarifeyi aynen ya da gerekli gördüğü değişiklikleri yaparak onaylar. Tarifeler Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe girer.

Yeni bir tarife yürürlüğe girinceye kadar eski tarife hükümleri devam eder." kuralına yer verilmiştir.

3224 sayılı Yasanın yukarıda aynen aktarılan 40. maddesine uygun olarak belirlenen asgari muayene ve tedavi ücret tarifesine, serbest faaliyet gösteren tüm diş hekimleri ile özel sağlık kurum ve kuruluşlarının uyması zorunludur. Yapılan karşılaştırmada, Tebliğ eki "EK- 7 DİŞ TEDAVİLERİ FİYAT LİSTESİ" ile sözleşmeli sağlık hizmeti sunucusuna ödenecek bedelin, (Hastalardan ilave olarak alınacak ücret hariç olup, bu ilave ücretin oranı Kamu idaresi sağlık hizmeti sunucuları dışındaki vakıf üniversiteleri dahil sözleşmeli sağlık hizmeti sunucuları yönünden 29.5.2008 tarih ve 2008/13728 sayılı Bakanlar Kurulu kararı ile en fazla %30 olarak belirlenmiştir.) 2007 Yılı asgari muayene ve tedavi ücret tarifesi ile belirlenen bedelden düşük olduğu anlaşılmaktadır. Nitekim bu husus, Sağlık Bakanlığının 25.11.2008 tarih ve 44788 sayılı yazısında da açıkça belirtilmiştir.

Dava konusu Tebliğin 8.2. maddesinin 3. fıkrasında, kurumla sözleşmesi bulunan resmi sağlık hizmeti sunucularına başvuran hak sahiplerinin, tebliğ ile belirlenen sürelerde diş tedavilerine başlanamayacağına bu kuruluşlarca belirtilmesi üzerine, hak sahiplerinin kurumla sözleşmesi olmayan serbest diş hekimlerine, yine kurumla sözleşmesi olmayan resmi sağlık kurum veya kuruluşlarına veya özel sağlık kurum veya kuruluşlarına sevk edileceği kurala

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2008/9164
bağlanmıştır.

Kurumla sözleşmesi olmayan sağlık hizmeti sunucusuna yapılan bu sevkini tedavinin zamanında ve gerektiği gibi yapılamayacak olmasının bir sonucu olduğu, sevk ile başlayan bu sürecin hastaların tercihi ile gerçekleşmediği, bir zorunluluktan, iyileştirme için belirlenen ve gerekli olan sürede dış tedavisinin yapılamayacak olmasından kaynaklandığı açıktır.

Bu durumda, Tebliğ eki fiyat listesinin; kurumla sözleşmesi olmayan serbest dış hekimlerini, yine kurumla sözleşmesi olmayan resmi sağlık kurum veya kuruluşlarını veya özel sağlık kurum veya kuruluşlarını bağlamayacağı, sözü edilen listenin Yasanın 73. maddesinde de belirtildiği üzere kurumla sözleşmesi olan sağlık hizmeti sunucuları için geçerli ve bağlayıcı olduğu hususu dikkate alındığında, kurumla sözleşmesi olmayan sağlık hizmeti sunucularına 2007 Yılı asgari muayene ve tedavi ücret tarifesi dikkate alınarak ödeme yapılması gerekirken, Tebliğ eki "EK- 7 DIŞ TEDAVİLERİ FİYAT LİSTESİ"ne göre ödeme yapılmasını kurala bağlayan Tebliğin 8.2. maddesinin 8. fıkrasında ve 24.1.1.3.1. maddesinde yer alan "(dış tedavileri EK-7 Listesine) göre faturalandırılır." ibaresinde hukuka uyarlık bulunmadığı gibi, hastanın Tebliğ ile belirlenen bedeli aşan miktarı ödemekle yükümlü tutulmasının hakkaniyete ve eşitliğe aykırı olduğu, sevk yoluyla varılmak istenen amaç ile bağdaşmadığı açıktır.

3224 sayılı Yasanın 40. maddesine uygun olarak, Dış Hekimleri Odaları Yönetim Kurullarınca hazırlanarak Birlik Merkez Yönetim Kuruluna gönderilen 2007 Yılı asgari muayene ve tedavi ücret tarifesi Sağlık Bakanlığınca onaylanmak suretiyle yürürlüğe girmiştir. 2008 Yılı için hazırlanan asgari muayene ve tedavi ücret tarifesi Sağlık Bakanlığınca onaylanmadığından, sözü edilen maddenin son fıkrasına göre 2007 yılı asgari muayene ve tedavi ücret tarifesinin uygulanmasına devam edileceği hususunda bir duraksama bulunmamaktadır.

Davalı idarece verilen ek beyan dilekçesinde, 2008 yılı için hazırlanan tarifenin Sağlık Bakanlığınca onaylanmadığı, dolayısıyla mevcut bir asgari ücret tarifesinin olmadığı yönünde ileri sürülen iddia yerinde görülmemektedir.

Açıklanan nedenlerle, davacının yürütmenin durdurulması isteminin kabulü ile 29.9.2008 tarih ve 27012 mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Sosyal Güvenlik Kurumu Sağlık Uygulama Tebliği'nin 8.2. maddesinin 8. fıkrasının ve 24.1.1.3.1. maddesinde yer alan "(dış tedavileri EK-7 Listesine) göre faturalandırılır." ibaresinin yürütülmesinin durdurulmasına, 9.2.2009 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Mehmet	Ahmet	İbrahim	Tülin	Kemal
ÖNLÜÇAY	BAŞPINAR	BERBEROĞLU	ÖZDEMİR	BİLECEN

