

ANKARA DIŞ HEKİMLERİ ODASI
YÖNETİM KURULU BAŐKANLIĐI'NA

Filyasyon ekibindeki diő hekimlerinin görevlendirmelerinin Whatsapp adlı mesajlaşma uygulaması üzerinden yapıldığı belirtilmiş, konuya ilişkin hukuki görüşümüz sorulmuştur.

Diő hekimlerinin, filyasyon ekiplerinde görevlendirilmeleri ve bu göreve ilişkin uymaları gereken çalışma esaslarının belirtilmesi idarenin hukuki sonuç doğurmaya yönelik tek yanlı kamusal irade açıklaması olduğundan bir idari işlemdir.

İdari işlemler kamusal yetkinin kullanım biçimi olduğundan, devlet organları ile kişiler arasındaki eşitsizliği en çok ortaya çıkaran uygulamalardır.¹ İdari işlem neticesinde idare, kamu yararının kişisel yarardan üstün tutulması sayesinde kamu hizmetlerinin etkin, verimli ve hızlı yürütülebilmesi için tek yanlı açıklamalarla kişilerin hukuki durumlarında uyumlu iradelerine gerek kalmaksızın değişiklik yapabilmektedir.²

İdareye tanınan bu ayrıcalığın hukuk devletine uygun şekilde yürütülebilmesi için idarenin kamu gücünü nasıl kullanacağını hukuk kurallarıyla belirlenmiş, kamu gücünün hukuka aykırı kullanımı olasılığına karşı da hukuki koruma yolları ve kurumları öngörülmüştür.³ Bu kapsamda idari işlemlerin, önceden belirlenmiş, herkes tarafından bilinen, belli kurallara bağlı kalınarak yapılması ve bu şekilde kamu hizmetinin yürütülmesi esastır.

Buna göre idari işlemlerin yetkili kişi tarafından, hukuken öngörülen idari usul takip edilerek ve idari işlemin şeklen taşınması gereken niteliğe uyularak tesis edilmesi gerekmektedir. Yani idari işlem öncelikle varlığının temel göstergesi olacak şekilde yazılı olmalı, idari işlemin yetkili kişi tarafından yapıldığını göstermesi için ıslak imza ya da elektronik imza taşınmalı, kime hitaben tesis edildiği ve içeriği açıkça anlaşılabilir, hüküm ve sonuçlarını doğrulaması için muhatabına usule uygun şekilde tebliğ edilmelidir.⁴ Nitekim 9.6.2020 tarihli Cumhurbaşkanlığı Kararıyla yürürlüğe giren Resmî Yazışmalarda Uygulanacak Usul Ve Esaslar Hakkında Yönetmelik'te de bu hususlar belirtilmiş, idare tarafından tesis

¹ Akyılmaz, Bahtiyar, İdari Usul İlkeleri I , İdari İşlemlerin Yapılması, Usulü, Yetkin Yayınları, Ankara 2000, sf 101

² Akyılmaz, sf 101

³ Akyılmaz, sf 63

⁴ Dursun, Hasan, İdari Usul ve İlkeleri ile Genel İdari Usul Kanunu Öntasarifına Eleştirel Bir Yaklaşım, Türk İdari Hukuk Dergisi, Mart 2007, Sayı: 456

edilen bireysel işlemler de dâhil olmak üzere resmi yazışmaların tabii olacağı kurallar tüm kamu kurumlarını bağlayacak şekilde saptanmıştır.

Whatsapp üzerinden yapılan bir görevlendirme işlemi ise yukarıda anılan unsurlardan hiçbirisini taşımamaktadır.⁵ İşlemin yetkili kişi tarafından tesis edilip edilmediğinin kesin olarak anlaşılması mümkün olmadığı gibi tam olarak kimleri kapsadığı, kapsamı, içeriği, hukuki dayanağı da anlaşılmamaktadır. Bu işleme uyulmaması halinde muhatapların hangi tarihten itibaren hangi hukuki yollara başvurmaları gerektiğini bilmeleri de mümkün değildir.

Elbette devlet memuruna göreviyle ilgili verilecek her talimatın yazılı olması beklenmez, böylesi bir beklentinin işin olağan akışına uygun olması düşünülemez. Ancak filyasyon ekibinde dış hekimlerinin görevlendirmesi işleminde olduğu gibi, devlet memurunun görev tanımının dışında kalan, üstelendiği işin yürütülüş biçimini ve çalışma koşullarını esaslı şekilde değiştiren uygulamaların resmi yazışma şeklinde yapılması şarttır. Hatta söz konusu uygulamada, idari faaliyetin eksiksiz, zamanında ve hukuka uygun şekilde yerine getirilip getirilmediğinin yaptırımli bir şekilde izlenmesi mümkün olmadığından, keyfiliğe neden olabileceği de açıktır. Nitekim idari yargı makamlarının da şeklen ve usulen hukuka uygun olmayan görevlendirmeleri hukuka aykırı bulduğu bilinmektedir.

Açıklanan nedenlerle, dış hekimlerinin filyasyon ekiplerindeki görevlendirmelerinin ve çalışma usul ve esaslarının Whatsapp yoluyla bildirilmesi hukuka aykırıdır. 3224 Sayılı Türk Dışhekimleri Birliği Kanunu ile dış hekimlerinin müşterek ihtiyaçlarını karşılamak ve mesleki faaliyetlerini kolaylaştırmak üzere kurulan meslek örgütü olarak tarafınızca Ankara Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'ne bir başvuru yapılarak uygulamanın hukuka aykırılığının açıklanmasının ve gereğinin yapılması için ilgili yerlere yazı yazılmasının uygun olacağı düşüncesindeyiz. Saygılarımızla.

Ankara Dışhekimleri Odası Hukuk Bürosu

⁵ Hatta yakın zamanda Cumhurbaşkanlığı Dijital Dönüşüm Ofisi tarafından tüm kamu kurumları, tarafından dikkate alınmak üzere Bilgi ve İletişim Güvenliği Rehberi ile E-Yazışma Teknik Rehberi yayınlanmış, kamu kurumlarında işin yürütülüş biçimine ilişkin elektronik ortam üzerinden yapılacak yazışmaların Whatsapp gibi yabancı uygulamalar üzerinden yapılması gerektiği belirtilmiştir.