İSTANBUL ÜNİVERSİTESİ HUKUK FAKÜLTESİ

İDARE HUKUKU II BÜTÜNLEME SINAVI

2010-2011 ÖĞRETİM YILI

(Tek Numaralı ve İkinci Öğretim Öğrencileri İçin)

05.07.2011

NOT: Sınav süresi 2 saat 45 dakikadır. Ek kâğıt alınabilir. Cevaplar gerekçeli olmalıdır. Başarılar dileriz.

(A) Belediyesi tarafından *"Yardımcı Zabıta Personel Hizmet Alım İhalesi"* açılmıştır. İhale Şartnamesinde belediye zabıtası tarafından yürütülen faaliyetlere yardım etmek üzere 15 kişinin 12 ay süreyle çalıştırılması öngörülmüştür. İhaleyi (A) Şirketi kazanmış ve Şirket personeli olan (K) Zabıta Müdürlüğü'nde çalışmaya başlamıştır. (K)'ya da bu suretle istihdam edilen diğer kişiler gibi belediye zabıtası için hazırlanan üniformalar giydirilmiş ve belediye zabıtası ile birlikte zabıta faaliyetlerinde görevlendirilmiştir. Gönüllü zabıta olarak çalışmak isteyen Çevre Mühendisi (B) aynı Belediye'nin Zabıta Müdürlüğü'nde göreve başlamıştır.

Bir müddet sonra belde sakinlerinden (F), oturduğu dairenin alt katında bulunan işyerinde gürültü yapıldığı gerekçesiyle Belediye'ye ve İl Çevre Müdürlüğü'ne şikâyette bulunmuştur. Bunun üzerine, Belediye Zabıtası (Z), yanına (K) ve (B)'yi de alarak denetime gitmiştir. İşyerinde yapılan denetim neticesinde, (B)'nin teknik ölçümleri esas alınarak, gürültü yapıldığı tutanakla tespit edilmiştir. Belediye Encümenince bu tutanağa dayalı olarak idari para cezası uygulanmış, aynı zamanda işyeri hakkında 3 gün süreyle kapatma cezası verilmiştir.

İl Çevre Müdürlüğü görevlileri de yaptıkları denetim neticesinde, aynı işyerine idari para cezası uygulamıştır.

(A) Belediyesi, bu arada Belediye'ye bağlı poliklinikte yürütülen hizmetlerdeki eleman ihtiyacı için kendi çalışanları dışında ilave olarak 1 psikiyatr, 1 çocuk doktoru ve 2 hemşire ile verilecek hizmetin satın alınmasına ilişkin ihale yapmıştır. İhaleyi kazanan firmada görevli doktor ve sağlık personeli belediye polikliniğinde çalışmaya başlamışlardır. Bu doktorlardan (D)'nin yaptığı iğne sonrasında (H)'nin sol kolunda felç oluşmuştur. Bunun üzerine, hem Belediye hem de Türk Tabipler Birliği tarafından (D) hakkında disiplin soruşturmaları açılmıştır.

İhale konusu işi yapan Şirket ise, Belediye'nin hizmet karşılığı olan ödemelerini yapmaması nedeniyle Belediye hakkında icra takibi başlatmış ve poliklinikte bulunan tıbbi cihazların haczini talep etmiştir.

İLGİLİ MEVZUAT

5393 sayılı Belediye Kanunu

Madde 14- Belediye, mahallî müşterek nitelikte olmak şartıyla; **b)** (…) sağlıkla ilgili her türlü tesisi açabilir ve işletebilir.
Madde 51- Belediye zabıtası, beldede esenlik, huzur, sağlık ve düzenin sağlanmasıyla görevli olup bu amaçla, belediye meclisi tarafından alınan ve belediye zabıtası tarafından yerine getirilmesi gereken emir ve yasaklarla bunlara uymayanlar hakkında mevzuatta öngörülen ceza ve diğer yaptırımları uygular.
Madde 77- Belediye; sağlık, eğitim, spor, çevre, sosyal hizmet ve yardım, kütüphane, park, trafik ve kültür hizmetleriyle yaşlılara, kadın ve çocuklara, özürlülere, yoksul ve düşkünlere yönelik hizmetlerin yapılmasında beldede dayanışma ve katılımı sağlamak, hizmetlerde etkinlik, tasarruf ve verimliliği artırmak amacıyla gönüllü kişilerin katılımına yönelik programlar uygular. Gönüllülerin nitelikleri ve çalıştırılmalarına ilişkin usul ve esaslar İçişleri Bakanlığı tarafından çıkarılacak yönetmelikle belirlenir.

Belediye Zabıta Yönetmeliği

Madde 49- (1) (...) veya zabıta teşkilatı kurulmuş olmakla beraber zabıta hizmetlerinin desteklenmesine ihtiyaç duyulan yerlerde 9.10.2005 tarihli ve 25981 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan İl Özel İdaresi ve Belediye Hizmetlerine Gönüllü Katılım Yönetmeliği hükümlerine göre, gönüllü zabıta teşkilleri kurulması belediyelerce teşvik edilir.

5326 sayılı Kabahatler Kanunu

Madde 36- (1) Başkalarının huzur ve sükûnunu bozacak şekilde gürültüye neden olan kişiye, elli Türk Lirası idari para cezası verilir.
(2) Bu fiilin bir ticarî işletmenin faaliyeti çerçevesinde işlenmesi halinde işletme sahibi gerçek veya tüzel kişiye bin Türk Lirasından beşbin Türk Lirasına kadar idarî para cezası verilir.
(3) Bu kabahat dolayısıyla idarî para cezasına kolluk veya belediye zabıta görevlileri karar verir.

2872 sayılı Çevre Kanunu

Madde 14- Kişilerin huzur ve sükûnunu, beden ve ruh sağlığını bozacak şekilde ilgili yönetmeliklerle belirlenen standartlar üzerinde gürültü ve titreşim oluşturulması yasaktır.
Madde 20/h- Bu Kanunun 14 üncü maddesine göre çıkarılan yönetmelikle belirlenen önlemleri almayan veya standartlara aykırı şekilde gürültü ve titreşime neden olanlara, (…) işyerleri ve atölyeler için 4.000 Türk Lirası, (…) idari para cezası verilir.
Madde 12- Bu Kanun hükümlerine uyulup uyulmadığını denetleme yetkisi Bakanlığa aittir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu

Madde 36- III - SAĞLIK HİZMETLERİ VE YARDIMCI SAĞLIK HİZMETLERİ SINIFI:
(...) Bu sınıfa dâhil personel tarafından yerine getirilmesi gereken hizmetler, lüzumu halinde bedeli döner sermaye gelirlerinden ödenmek kaydıyla, Bakanlıkça tespit edilecek esas ve usullere göre hizmet satın alınması yoluyla gördürülebilir.

Türk Tabipleri Birliği Disiplin Yönetmeliği

Madde 2- Bu Yönetmelik; a) İlgili hukuksal düzenlemeler gereğince hekim unvanını kazanmış olup da Türkiye Cumhuriyeti sınırları içinde mesleğini uygulayanları (...) kapsar.
Madde 5- Geçici olarak meslekten alıkoyma cezası, meslek uygulamasından 15 günden 6 aya kadar süreyle alıkonulmadır.
p) Meslekte bilgi ve beceri yetersizliği, özen eksikliği, dikkatsizlik ve benzeri kusurlardan dolayı eksik ya da yanlış tanı ve tedavide bulunarak hastaya kalıcı zarar vermek.

SORULAR

1) "Yardımcı Zabıta Personel Hizmet Alım İhalesi" açılması hukuken mümkün müdür? Tartışınız. (10 puan)

2) Gönüllü katılımın kapsamını ve bu nitelikteki faaliyetin sınırını, ilgili mevzuatı dikkate alarak açıklayınız. Bu açıdan (B)'nin durumunu değerlendiriniz. (10 puan)

3) Zabıta tarafından tutulan tutanağın, uygulanan idari para cezasının ve İl Çevre Müdürlüğü tarafından uygulanan ikinci idari para cezasının hukuka uygunluklarını ayrı ayrı değerlendiriniz. (15 puan)

4) Belediye tarafından yürütülen sağlık hizmetinin hukuki niteliği ve olaydaki görülüş usulü hakkında bilgi veriniz. (10 puan)

5) (H), uğramış olduğu zararın tazmini için kime karşı, hangi esasa dayanarak tazminat talep edebilir? Zararın tıbbi uygulamadan doğmasına rağmen herhangi bir tıbbi hatadan kaynaklanmaması durumunda dahi İdarenin sorumluluğu yoluna gidilebilir mi? Hukuki esasını tartışınız. (10 puan)

6) Poliklinikte bulunan tıbbi cihazların hukuki statüsünü açıklayınız. Bunların haczinin mümkün olup olmadığını belirtiniz. (10 puan)

7) İhale Şartnamesinin maddi açıdan ne tür bir idari işlem olduğunu gerekçeleriyle açıklayınız. (5 puan)

METİN SORUSU

8) Kamu hizmetine hâkim olan ilkeleri kısaca anlatınız. (10 puan)

9) Kolluk faaliyetindeki "ölçülülük" ilkesini anlatınız. (10 puan)

10) Sosyal riskten doğan idarenin kusursuz sorumluluğunu anlatınız. (10 puan)