

**Dr. HÜSEYİN MELİH ÇAKIR**

Marmara Üniversitesi Hukuk Fakültesi

İdare Hukuku Anabilim Dalı

**SAĞLIK HİZMETLERİNİN  
ÖZEL HUKUK KİŞİLERİ  
TARAFINDAN YÜRÜTÜLMESİ**



## İÇİNDEKİLER

SUNUŞ.....	VII
ÖNSÖZ .....	IX
İÇİNDEKİLER.....	XIII
KISALTMALAR.....	XXI
GİRİŞ.....	1

### Birinci Bölüm SAĞLIĞIN HUKUKSAL REJİMİ

#### Birinci Kısım SAĞLIK ve SAĞLIK HAKKI

I. Sağlık Kavramı.....	7
II. Sağlık Hakkı.....	10
A. Ulusal ve Uluslararası Hukuk Metinlerinde Sağlık Hakkı.....	11
1. Anayasal Bir Hak Olarak Sağlık Hakkı.....	12
2. Uluslararası İnsan Hakları Belgelerinde Sağlık Hakkı.....	14
a. İnsan Hakları Evrensel Beyannamesi.....	14
b. Avrupa Sosyal Şartı .....	16

c. Ekonomik Sosyal ve Kültürel Haklara İlişkin Uluslararası Sözleşme.....	17
d. Sağlık Hakkı'na İlişkin Uluslararası Sözleşmelerin Anayasa'nın 90'ıncı Maddesiyle Birlikte Okunması .....	19
B. Sağlık Hakkı'nın Unsurları .....	20
1. Mevcudiyet .....	21
2. Erişilebilirlik .....	21
3. Kabul Edilebilirlik .....	22
4. Kalite .....	23
C. Devletin Sağlık Hakkından Doğan Yükümlülüğü .....	23
1. Negatif Yükümlülük: Saygı Duyma .....	24
2. Pozitif Yükümlülük: Koruma ve Yerine Getirme .....	26
a. Koruma Yükümlülüğü .....	27
b. Yerine Getirme (Gerçekleştirme) Yükümlülüğü.....	28
D. Devletin Sağlık Hakkından Doğan Yükümlülüğünün Sınırı .....	33
1. Pozitif Sınır .....	34
2. Negatif Sınır.....	40

## İkinci Kısım

### SAĞLIK HİZMETİ

I. Sağlık Hizmeti Kavramı .....	53
A. 5510 Sayılı Kanun'a Göre Sağlık Hizmeti.....	54
B. 224 Sayılı Kanun'a Göre Sağlık Hizmeti .....	57
1. Tıbbi Müdahale Kavramı .....	59
2. Tıbbi Faaliyet Kavramı.....	70
a. Organik Ölçüt .....	72
b. Maddi Ölçüt.....	75
c. Karma Ölçüt .....	81
II. Sağlık Hizmetinin Hukuki Niteliği .....	82
A. Anayasal Kamu Hizmeti Olarak Sağlık Hizmeti .....	82
B. Sağlık Kamu Hizmetinin İdarenin Diğer Faaliyetleriyle Karşılaştırılması .....	87
1. Kamu Hizmeti – Kolluk Ayrımında Sağlık.....	87

---

2. Kamu Hizmeti – Virtüel Kamu Hizmeti Ayrımında Sağlık ..	91
III. Sağlık Hizmetlerinin Temel İlkeleri .....	93
A. Süreklilik ve Düzenlilik .....	94
1. Süreklilik .....	95
a. Sağlık Hizmetlerinin Zaman Bakımından Sürekliliği (Kesintisizlik) .....	95
(1) Erişimde Süreklilik .....	98
(2) Bakımda Süreklilik.....	102
b. Sağlık Hizmetlerinin Nitelik Bakımından Sürekliliği ..	106
(1) Sağlık Hizmetlerinin Sürekliliğini Sağlamanın Bir Aracı Olarak Sağlık Personeli .....	107
i. Mevcudiyet.....	108
ii. Kalite .....	112
(2) Sağlık Hizmetlerinin Sürekliliğini Sağlamanın Bir Aracı Olarak Sağlık Tesisleri.....	115
B. Uyarılama (Değişkenlik) .....	121
1. Uyarılamanın Sınırı .....	126
a. Takdir Yetkisinin Kullanımının Sınırı.....	126
b. Hukuki Güvenlik İlkesinin Gözetilmesi .....	129
(1) Kazanılmış Haklara Saygı Gösterilmesi .....	131
(2) Haklı Beklentinin Korunması.....	142
c. Mali Kaynakların Yeterliliği Sınırı.....	145
2. Kişilerin Uyarılamanın Yönü ve Hızının Tayinindeki Rolü	147
C. Eşitlik .....	153
1. Sağlık Hizmetlerinin Planlanması ve Planların Hukuki Niteliği .....	157
2. Devlet Hizmeti Uygulaması .....	162
D. Meccanilik (Parasızlık).....	169

**Üçüncü Kısım**  
**SAĞLIK HİZMETLERİNİN ÖZEL HUKUK**  
**KİŞİLERİNCE YÜRÜTÜLMESİNİN**  
**HUKUKİ ÇERÇEVESİ**

I. Özel Hukuk Kişilerince Yürütülen Sağlık Hizmetlerinin Hukuki Durumu.....	174
A. Özel Hukuk Kişilerince Yürütülen Sağlık Hizmetinin Hukuki Niteliği.....	174
B. Sağlık Hizmetinin Hukuki Niteliği Karşısında Özel Hukuk Kişilerinin Anayasal Konumu .....	178
1. Anayasa'nın 56'ncı Maddesi Çerçevesinde Değerlendirme	179
2. Anayasa'nın 48'inci Maddesi Çerçevesinde Değerlendirme	180
II. Sağlık Hizmetinin Serbestleştirilmesi, Özelleştirilmesi ve Özel Hukuk Kişilerince Yürütülmesi Kavramları .....	187
A. Serbestleştirme .....	187
1. Serbestleştirme Kavramı .....	187
2. Sağlık Hizmetinin Serbestleştirilmesi .....	190
3. Sağlık Hizmetinin Serbestleştirilmesinde Rol Oynayan Dinamikler.....	193
a. Sağlık Serbest Bölgesi .....	193
b. Avrupa Birliği .....	196
(1) Genel Kurallar .....	196
(2) Sağlık Kamu Hizmetine Etkisi.....	201
c. GATS .....	204
B. Özelleştirme .....	211
C. Özel Hukuk Kişilerince Yürütülme.....	217
1. Özel Hukuk Kişilerince Yürütülebilecek Sağlık Hizmeti Alanının Tespiti.....	218
a. Sağlık Hizmetinin Genel İdare Esaslarına Göre Yürütülmesi .....	220
b. Sağlık Hizmetinin Asli ve Sürekliliği .....	235
2. Özel Hukuk Kişilerince Yürütülen Sağlık Hizmetinin Hukuki Rejimi .....	236

**İkinci Bölüm**  
**SAĞLIK HİZMETLERİNİN ÖZEL**  
**HUKUK KİŞİLERİNCE YÜRÜTÜLMESİ**  
**YÖNTEMLERİ**

**Birinci Kısım**  
**SAĞLIK HİZMETLERİNİN İDARENİN**  
**TEK TARAFLI YETKİLENDİRMESİ**  
**SURETİYLE ÖZEL HUKUK KİŞİLERİNCE**  
**YÜRÜTÜLMESİ: RUHSAT USULÜ**

- I. Sağlık Hizmetinin Ruhsat Usulüyle Özel Hukuk Kişilerince Yürütülebilmesinin Şartları..... 249
- A. Faaliyetin Sağlık Hizmeti Niteliği Taşınması..... 249
- B. Sağlık Hizmetinin Ruhsat Usulüyle Yürütülmesinin Hukuki Dayanağının Bulunması..... 253
1. Yasal Düzenlemeyle Hukuki Çerçevesi Belirlenen Sağlık Hizmetleri..... 255
2. Düzenleyici İşlemlerle Hukuki Çerçevesi Belirlenen Sağlık Hizmetleri..... 257
3. Muayenehanelerin Hukuki Durumu..... 260
- C. Hak Sahibi Olmak..... 263
1. Hakkın Veriliş Usulü..... 264
- a. Açık Arttırma Usulü..... 265
- b. Diğer Yöntemler..... 268
2. 'Hak Sahibi Olma'nın Hukuki Niteliği ..... 271
- D. Yeterlilik Standartlarının Sağlanması ..... 275
1. Standartların Tespit Edilmesi ..... 276
- a. Standartların Yönetmelikle Belirlenmesi Esası..... 276
- b. Standartlar Tüzükle Belirlenebilir mi? ..... 278
- c. Tüzükle Düzenlenmiş Mevcut Standartların Geçerliliği Sorunu ..... 279
2. Standartların Tespitinin Sınırı..... 282

E. Talep Şartı.....	286
F. Talebin Değerlendirilmesi.....	288
G. Hizmet Sunumu Konusunda Yetkilendirilme.....	290
II. Ruhsatın Bedele Bağlanması .....	293
A. Anayasa Mahkemesinin Ruhsatın Bedele Bağlanması Hakkındaki Görüşü .....	294
B. Bedelin Hukuki Niteliği ve Miktarının Belirlenmesi.....	296
C. Ruhsat Bedeli Dışında Ayrı Bir Bedel Daha İstenip İstenemeyeceği Sorunu .....	300
III. Ruhsat Usulüyle Yürütülen Faaliyetin Denetimi .....	302
A. Denetimin Hukuki Dayanağı.....	302
B. Denetimin Sonuçları ve Yaptırımlar.....	307
1. Yaptırımlar Arasında Ayrım Yapılması .....	310
a. İdari Cezalar .....	310
b. İdari Tedbirler .....	315
2. Yaptırım Uygulanmasının Usulü .....	323
3. Yaptırıma Karşı Başvuru Yolları ve Süresi.....	324
a. İdari Başvuru Yolu.....	325
b. Yargısal Başvuru Yolu .....	326
IV. Ruhsat Usulünün Sona Ermesi .....	329
A. Doğal Yoldan Sona Erme .....	330
B. Kişinin İradesiyle Sona Erme .....	331
C. İdare Tarafından Sona Erdirilme.....	333

### İkinci Kısım

## SAĞLIK HİZMETİNİN İDARENİN SÖZLEŞMELERİYLE YÜRÜTÜLMESİ USULLERİ

I. Kamu Hizmetlerinin Sözleşmeyle Özel Hukuk Kişilerine Gönderilmesi.....	339
II. Sağlık Hizmetinin İmtiyaz ve Yap-İşlet-Devret Usulüyle Yürütülmesi Sorunu .....	341
A. Danıştay'ın Yaklaşımı.....	342

B. Sağlık Hizmetinin İmtiyaz Sözleşmesinin Konusu Oluşturması .....	346
C. Sağlık Hizmetinin İmtiyaz Usulüyle Yürütülmesinin Pozitif Dayanağı .....	349
D. Sağlık Hizmeti Yap-İşlet-Devret Yöntemiyle Yürütülebilir mi?	356
III. Özelleştirme Usulü .....	359
A. Özelleştirmenin Genel Hukuksal Çerçevesi .....	362
1. Yetki .....	362
2. Şekil ve Usul .....	364
3. Amaç .....	366
4. Kapsam .....	368
B. Özelleştirmenin Hukuki Rejimi .....	369
C. Özelleştirme Yöntemlerinin Sağlık Hizmeti Açısından Uygulanabilirliği .....	373
1. Satış .....	374
2. Kiralama .....	375
3. İşletme Hakkının Verilmesi .....	377
a. Hukuki Rejimi .....	380
b. İmtiyazdan Farkları .....	382
4. Mülkiyetin Gayrı Ayni Hakların Tesisi .....	389
5. Gelir Ortaklığı Modeli ve İşin Gereğine Uygun Sair Hukuki Tasarruflar .....	391
IV. Hizmet Alımı Yöntemi .....	392
A. Hizmet Alımı Kavramı ve Hukuki Niteliği .....	394
B. Hizmet Alımı Yönteminin Hukuksal Çerçevesi .....	401
1. Hizmet Alımının Hukuki Dayanağı .....	401
2. Hizmet Alımının Konusu .....	404
3. Hizmet Alımı Kararının Verilmesi .....	408
a. Yeterli Mali Kaynağın Varlığı .....	409
b. Hizmet Alımının Gerekli Olması ('Lüzum'un Varlığı). 412	
(1) İdarenin 'Lüzum'un Varlığının Tespiti Konusundaki Takdir Yetkisine İdari Yargının Bakışı .....	413
(2) Lüzum'un Varlığının Tespitinde Kullanılabilecek Kriterler .....	418



4. Hizmet Alımının İdareleri ve Niteliklerin Belirlenmesi.....	420
5. Hizmet Alınacak Tarafın Belirlenmesi Usulü .....	425
6. Hizmet Alımı Sözleşmesinin İmzalanması.....	429
7. Hizmet Alımı Sözleşmesinin Hukuki Rejimi.....	430
V. Kamu-Özel İş Birliği Modeli .....	436
A. KÖİ Kavramı .....	441
B. KÖİ'nin Hukuki Niteliği .....	446
C. KÖİ'nin Hukuksal Çerçevesi.....	448
1. KÖİ Sözleşmesinin İmzalanmadan Önceki Hazırlık Aşaması.....	449
a. Ön Hazırlık Aşaması .....	449
b. Sözleşme Süresinin ve Bedelinin Belirlenmesi.....	455
c. Karşı Tarafın Belirlenmesi .....	457
2. KÖİ'nin Sözleşme Aşaması .....	464
a. Sözleşmenin Tarafları .....	464
b. Sözleşmenin Hukuki Rejimi ve Niteliği .....	466
c. Tarafların Hak ve Yükümlülükleri.....	468
(1) Özel Hukuk Kişisinin Hakları .....	471
i. Üst Hakkına Sahip Olma.....	472
ii. Bedel Alma .....	487
(2) Özel Hukuk Kişisinin Yükümlülükleri.....	494
i. Yapım veya Yenileme İşini Gerçekleştirme .....	494
ii. Finansmanı Sağlama.....	495
iii. Hizmet Sunma.....	496
iv. İdarenin Denetim ve Gözetimine Katlanma .....	509
v. Devir-Teslim .....	512
3. Sözleşmenin Sona Ermesi.....	513
a. Anlaşma Yoluyla Sona Erdirilmesi .....	514
b. Tek Taraflı Fesih Yoluyla Sona Erdirilmesi.....	514
D. Yeni Bir İşbirliği Modeli: Vakıf Üniversiteleri ile Özel Hastane Birlikteliği (Afiliasyon).....	518
SONUÇ .....	525
KAYNAKÇA .....	531