

**Dr. Nihan KOYUNCU AKTAŞ**

**HEKİMİN ÖZEN BORCUNA  
AYKIRILIKTAN DOĞAN  
SÖZLEŞMESEL SORUMLULUĞU**

## İÇİNDEKİLER

DANIŞMANIN ÖNSÖZÜ.....	VII
YAZARIN ÖNSÖZÜ .....	XI
İÇİNDEKİLER .....	XIII
KISALTMALAR LİSTESİ.....	XIX
GİRİŞ .....	1
I. KONUNUN TAKDİMİ .....	1
II. TERMİNOLOJİ .....	4
III. ÇALIŞMANIN KAPSAMI.....	7

### BİRİNCİ BÖLÜM

## HEKİMLİK SÖZLEŞMESİ HAKKINDA GENEL BİLGİLER VE SÖZLEŞMENİN HUKUKİ NİTELİĞİ

I. KAVRAMLAR.....	23
A. Hekim ve Hasta .....	23
B. Hasta Hakları ile İlgili Temel Kişilik Hakları ve Temel Biyo-Tıp Etik Kuralları.....	28
1. Hasta Hakları ile İlgili Temel Kişilik Hakları .....	28
2. Biyo-Tıp Etik Kuralları.....	33
C. Tıbbi Müdahale.....	37

II. HEKİMLİK SÖZLEŞMESİNİN HUKUKİ NİTELİĞİ.....	43
A. Genel Bilgiler.....	43
B. Hekimlik Sözleşmesinin Hukuki Niteliği Üzerine Görüşler .....	50
1. Hekimlik Sözleşmesinin Kanunda Düzenlenmiş Sözleşme Hükümlerine Tabi Olduğu Görüşü.....	50
a. Hizmet Sözleşmesi .....	50
b. Eser Sözleşmesi .....	54
c. Vekalet Sözleşmesi .....	56
2. Hekimlik Sözleşmesinin Kendine Özgü Sözleşme Olduğu Görüşü .....	58
C. Görüşlerin Değerlendirilmesi ve Kanaatimiz .....	61
1. Sözleşmenin Hukuki Niteliğine İlişkin Görüşümüz.....	61
a. Hekimlik Sözleşmesinin Kanunda Düzenlenen Sözleşme Hükümlerine Tabi Olduğu Görüşünün Değerlendirilmesi.....	62
(1) Hizmet, Eser veya Vekalet Sözleşmesi Hükümlerinin Doğrudan Uygulanması .....	62
(2) Vekalet Sözleşmesi Hükümlerinin TBK 502/f.II uyarınca Kıyasen Uygulanması .....	64
b. Özellik Arz Eden Hekimlik Sözleşmelerinin Hukuki Niteliği.....	73
(1) Estetik Amaçlı Tıbbi Müdahaleleri Konu Edinen Hekimlik Sözleşmesinin Hukuki Niteliği.....	73
i. Estetik Amaçlı Tıbbi Müdahalenin Tanımı .....	75
ii. Estetik Amaçlı Tıbbi Müdahalenin Hukuka Aykırılığı Meselesi.....	79
iii. Sözleşmenin Hukuki Niteliği .....	83
(2) Aile Hekimliği Sözleşmesinin Hukuki Niteliği.....	94
(3) İşyeri Hekimliği Sözleşmesinin Hukuki Niteliği .....	98
c. Hekimlik Sözleşmesinin Tüketici İşlemi Olarak Değerlendirilmesi.....	101
2. Sürekli Borç İlişkisi Teşkil Etmesi.....	108
III. HEKİMLİK SÖZLEŞMESİNİN KURULMASI.....	110

## İKİNCİ BÖLÜM

### HEKİMİN ÖZEN BORCU

I.	VEKALET SÖZLEŞMESİNDE ÖZEN KAVRAMI.....	117
A.	Genel Kavram Olarak “Özen” .....	117
B.	Özen Kavramının Vekalet Sözleşmesindeki Fonksiyonları.....	123
C.	Özen Yükümlülüğünün Hukuki Niteliği .....	131
1.	Borç İlişkisinden Doğan Yükümlülüklerin Tasnifi.....	131
2.	Vekilin Özen Yükümlülüğünün Hukuki Niteliği.....	137
II.	HEKİMİN ÖZEN YÜKÜMLÜLÜĞÜ .....	142
A.	Genel Bilgiler.....	142
B.	Özen Kavramının Hekimlik Sözleşmesindeki Görünümlerine İlişkin Genel Açıklamalar .....	144
C.	Hekimin Sözleşme Görüşmelerinden Doğan Sorumluluğu.....	146
D.	Hekimlik Sözleşmesinden Doğan Özen Yükümlülüğü .....	153
1.	Hekimin Sözleşme ile Üstlendiği Asli Edimi Özenle Görme Yükümlülüğü .....	153
a.	Hekimin Asli Edimini Şahsen Yerine Getirme Yükümlülüğü ve Bu Yükümlülüğün Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi.....	162
(1)	Hekimin Borcun İfasında Yardımcı Kişi Kullanması .....	169
i.	Hekimlik Sözleşmesinde Yardımcı Kişiler.....	169
ii.	İntörn ve Asistan Hekimlerin Fiillerinden Sorumluluk.....	171
iii.	Hemşirelerin Fiillerinden Sorumluluk .....	173
iv.	Hekimin, Anestezi Uzmanının Hastaya Verdiği Zarardan Sorumluluğu.....	178
v.	Hekimin, Borcun İfasında Kullandığı Araçların Hastaya Verdiği Zarardan Sorumluluğu.....	180
(2)	Hekimin Üstlendiği İşi İkame Etmesi.....	186
i.	İkame Kavramı.....	186
ii.	Müdavi Hekimin, Konsültan Hekimin Hastaya Verdiği Zarardan Sorumluluğu .....	192

b. Çekinik Tıp Uygulamaları ve Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi.....	197
2. Hekimin Aydınlatma Yükümlülüğü ve Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi.....	203
a. Hekimin Aydınlatma Yükümlülüğü .....	203
(1) Hastanın Kendi Geleceği Hakkında Karar Vermesine Yönelen Aydınlatma: Karar Aydınlatması.....	207
(2) Koruma Aydınlatması .....	213
b. Aydınlatma Yükümlülüğünün Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi .....	213
3. Hekimin İş Sadakatle Görme Yükümlülüğü ve Bu Yükümlülüğün Hekimin Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi ....	218
4. Hekimin Diğer Yükümlülükleri ve Bu Yükümlülüklerin Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi.....	220
III. HEKİMİN KUSURUNU BELİRLEMEDE ÖZEN KAVRAMI .....	230
A. Genel Bilgiler.....	230
B. Hekimin Hafif Kusurundan Sorumluluğu .....	234
C. Kusur Bakış Açısı Altında Esas Alınacak Özen Ölçütüne Etkisi Tartışılan Haller.....	239
1. Tarafların Özen Ölçüsü Üzerinde Anlaşması .....	240
a. Sözleşme ile Özen Borcunun Artırılması .....	240
b. Hekimin Müdahale Sonucunu Taahhüt Etmesi .....	240
c. Sorumsuzluk Anlaşmaları .....	247
2. Zaruret Hali.....	249
3. Donanımsız Hastane ve Bölgesellik Kuralı.....	253
4. Ücretin Özene Etkisi .....	255
5. Estetik Amaçlı Tıbbi Müdahaleler .....	257
6. Yeni Tıbbi Müdahaleler.....	259

**ÜÇÜNCÜ BÖLÜM**  
**HEKİMİN ÖZEN BORCUNU İHLALI NEDENİYLE**  
**SÖZLEŞMESEL SORUMLULUĞU**

I. HEKİMİN BORCA AYKIRI DAVRANIŞI .....	261
A. Genel Bilgiler.....	261
B. Gereği Gibi İfa Etmeme .....	263
1. Kötü İfa .....	264
a. Genel Açıklamalar.....	264
b. Hekimin, Hastanın Talimatına Uyma Yükümlülüğünü İhlali ve Bu Yükümlülüğün Hekimin Özen Yükümlülüğü ile İlişkisi.....	265
c. Hekimin Asli İş görme Yükümlülüğünü Özensiz İfası .	276
2. Yan Yükümlülük ve Koruma Yükümlülüklerinin İhlali .....	277
II. KUSUR.....	278
III. BORCA AYKIRI DAVRANIŞIN ZARARA NEDEN OLMASI.....	280
A. Genel Bilgiler.....	280
B. Hekimin Özen Yükümlülüğüne Aykırı Kusurlu Davranışı Neticesinde Onuncu Haftayı Aşan Gebelikelerde Yasalar Uyarınca Rahim Tahliyesine İmkan Verilen Durumların Tespit Edilememesi .....	285
1. Anne ve Babanın Tazminat Talebi .....	294
2. Çocuğun Tazminat Talebi .....	298
C. İstenmeden Dünyaya Gelen Sağlıklı Çocuk.....	300
IV. İLLİYET BAĞI .....	305
V. HEKİMİN SÖZLEŞMESEL SORUMLULUĞUNDA İSPAT MESELESİ	314
SONUÇ .....	327
BİBLİYOGRAFYA .....	337