

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMES
YEDİNCİ DARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2023/603
KARAR NO : 2023/1032

STANBUL BAŞVURUSUNDA

BULUNAN (DAVACI) : LKER AYAZ
VEKİL : AV. FATMA ARIKAN BALAK

KARŞI TARAF (DAVALI) : BAĞÇELİ EVLER KAYMAKAMLIĞI
VEKİL :

STEMİN ÖZETİ : Davacı tarafından, mesul müdür olarak sahibi olduğu İstanbul ili, Bahçelievler ilçesi, Üküfe Nihal Sok. No:1 adresinde faaliyet gösteren Gözde Ayaz Optik isimli işletim yerinde yapılan denetim neticesinde reçetesiz numaralı gözlük camı satışı yapıldığı tespit edildiğinden bahisle 5193 sayılı Optisyenlik Müesseseleri Hakkında Kanun'un 15. maddesinin 2. fıkrası uyarınca 20.880,00-TL idari para cezası uygulanmasına ve müessese mesul müdürü olarak kendisinin 3 ay süreyle meslekten men edilmesine ilişkin Bahçelievler Kaymakamlığı İlçe Sağlık Müdürlüğü'nün 17.12.2021 tarih ve 2968 sayılı Kaymakamlık Olur ve Kararının iptali istemiyle açılan davada, "...Uyuşmazlık konusu olayda, davacı tarafından, her ne kadar reçeteye dayanılarak numaralı gözlük camı satışı yapıldığı iddia edilerek dava konusu işletimin hukuka aykırı olduğu ileri sürülmüş ise de; satışı yapılan numaralı gözlük camının dayanağına ilişkin tekel eden ilgili tabipçe düzenlenmiş olan reçetenin düzenlenme tarihinin 11/01/2011 tarihi olduğu, Sağlık Bakanlığı Türkiye Laç ve Tıbbi Cihaz Kurumunun reçete geçerlilik süresini belirlediği ve 81 il Valiliklerine göndermiş olduğu ve "hastanın refraksiyonu, kornea eğriliği ve göz yapısının özelliklerinin de değerlendirilerek, bu nedenle gözlük reçeteleri ile her türlü lens reçetelerinin son 1 yıl içinde yazılması gerektiği"ne ilişkin yazısında belirtilen husus göz önünde bulundurulduğunda ve ayrıca; davacının gözlük camı satışı yaptığı hastaya aynı reçeteye dayanılarak daha önce zaten gözlük camı satışı yapıldığı hususunun da sabit olması karşısında, davacı tarafından aynı reçeteye dayanılarak tekrar gözlük camı satışı yapılması nedeniyle tesis olunan dava konusu işletim hukuka ve mevzuata aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle **davanın reddine ilişkin İstanbul 13. Daire Mahkemesi'nin 28/12/2022 tarih ve E:2022/329, K:2022/2530 sayılı kararının; davacı tarafından, hukuka ve mevzuata aykırı olduğu, reçetesiz cam satışı yapılmadığı, yetkisiz makam tarafından ceza verildiği iddialarıyla istinaf yoluyla incelenerek kaldırılması ve işletimin esas hakkında yeniden bir karar verilmesi istenilmektedir.**

SAVUNMANIN ÖZETİ : Savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge Daire Mahkemesi Yedinci Daire Dava Dairesi'nce, dava dosyası incelenerek gereği görülmüştür:

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMES
YED NC DARE DAVA DA RES
ESAS NO : 2023/603
KARAR NO : 2023/1032

Dava, davacı tarafından, mesul müdür olarak sahibi oldu u stanbul ili, Bahçelievler ilçesi, üküfe Nihal Sok. No:1 adresinde faaliyet gösteren Gözde Ayaz Optik isimli i yerinde yapılan denetim neticesinde reçetesiz numaralı gözlük camı satı ı yapıldı ının tespit edildi inden bahisle 5193 sayılı Optisyenlik Müesseseleri Hakkında Kanun'un 15. maddesinin 2. fıkrası uyarınca 20.880,00-TL idari para cezası uygulanmasına ve müessese mesul müdürü olarak kendisinin 3 ay süreyle meslekten men edilmesine ili kin Bahçelievler Kaymakamı ı İçe Sa lık Müdürlü ü'nün 17.12.2021 tarih ve 2968 sayılı Kaymakamlık Olur i leminin iptali istemiyle açılmış tır.

5193 sayılı Optisyenlik Hakkında Kanun'un 6/2. maddesinde "Optisyenlerin reçetesiz olarak numaralı gözlük camı satmaları, vermeleri veya tavsiye etmeleri, otorefroktometre ve keratometre gibi bilgisayarlı aletler ile olanlar da dahil olmak üzere her nevi göz ve görme muayene ve testleri yapmaları veya müesseselerinde bu i lere yarayan her türlü aletleri ve cihazları bulundurmaları yasaktır." hükmü, aynı Kanunun 15/2. Maddesinde ise "**6 ncı maddede zikredilen yasaklar hilafına hareket eden optisyenlere** altıbin Türk Lirası idarî para cezası verilir ve üç ay süre ile optisyenlik mesle ini icra etmekten men edilirler." hükmü düzenlenmi tir.

Optisyenlik Müesseseleri Hakkında Yönetmeli in "Kabul edilmeyecek reçeteler" ba lıklı 20. Maddesinde ise "Optisyenlik müessesesinde, göz hastalıkları uzmanı tabipler tarafından yazılmayan ve tabibin adını, diploma veya sicil numarasını, görev adresini veya çalı tı ı sa lık kurum ve kurulu un ismini ihtiva etmeyen reçeteler kabul edilemez ve bu ekildeki reçetelerde yazılı olan numaralı gözlük camları ve her türlü lens satılamaz." kuralına yer verilmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının mesul müdürü olarak sahibi oldu u sahibi oldu u stanbul ili, Bahçelievler ilçesi, üküfe Nihal Sok. No:1 adresinde faaliyet gösteren Gözde Ayaz Optik isimli i yerinde ikayet üzerine yapılan inceleme ve denetim sonucunda, S.K. isimli ahsa 11/01/2011 tarihli reçeteye istinaden (aynı reçeteye dayanılarak 2. kez) numaralı gözlük camı satı ı yapıldı ı hususunun tespit edilmesi üzerine 5193 sayılı Optisyenlik Müesseseleri Hakkında Kanun'un 15. maddesinin 2. fıkrası uyarınca 20.880,00-TL idari para cezası uygulanmasına ve müessese mesul müdürü olarak davacının 3 ay süreyle meslekten men edilmesine ili kin Bahçelievler Kaymakamı ı İçe Sa lık Müdürlü ü'nün 17/12/2021 tarih ve 2968 sayılı Kaymakamlık Olur i leminin tesis edildi i, anılan i lemin iptali istemiyle de bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Uyu mazlıkta, davacının mesul müdür olarak görev yaptı ı Gözde Ayaz Optik adlı müessesede yapılan denetimde, reçetesiz gözlük veya lens sattı ı yönünde bir tespit bulunmadı ı görülmü tür.

Her ne kadar Sa lık Bakanlı ı Türkiye laç ve Tıbbi Cihaz Kurumunun reçete geçerlilik süresini belirledi i ve 81 il Valiliklerine göndermi oldu u yazıda "hastanın refraksiyonu, kornea e imi ve göz ya ı özelliklerinin de i ebilece i, bu nedenle gözlük reçeteleri ile her türlü lens reçetelerinin son 1 yıl içinde yazılmış olması gerekti i" belirtilmi ise de; 5193 sayılı Optisyenlik Hakkında Kanun'un 6/2. maddesinde reçetesiz gözlük veya lens satmak fiilinin yasaklandı ı, yine Optisyenlik Müesseseleri Hakkında Yönetmeli in "Kabul edilmeyecek reçeteler" ba lıklı 20.

T.C.
STANBUL
BÖLGE DARE MAHKEMES
YED NC DARE DAVA DA RES
ESAS NO : 2023/603
KARAR NO : 2023/1032

maddesinde de, göz hastalıkları uzmanı tabipler tarafından yazılmayan ve tabibin adını, diploma veya sicil numarasını, görev adresini veya çalıştığı sağlık kurum ve kuruluşunun ismini ihtiva etmeyen reçeteler kabul edilmeyeceğinin belirtildiği, **bir yılı a an reçetelere dayalı satışı yapılmayacağı veya bu reçetelerin kabul edilemeyeceği yönünde ilgili Kanunda ve Yönetmelikte bir kısıtlamanın bulunmadığı görülmü olup**, 5193 sayılı Kanununun 15. maddesinde, **6. maddede zikredilen yasaklar hilafına hareket eden optisyenlere verilecek cezaların düzenlendiği gözetildi inde**, 6. maddede yer almayan bir yılı a an reçeteye dayalı satışı yapma fiilinin bu madde kapsamında yasaklanmaması olarak kabul edilerek aynı kanunun 15. maddesi uyarınca işlem tesis edilmesi mümkündür.

Bu durumda, davacının mesul müdür olarak görev yaptığı Gözde Ayaz Optik adlı müessesede 5193 sayılı Kanununun 6. maddesi ile yasaklanan reçetesiz gözlük veya lens satışı yaptığı yönünde bir tespit bulunmadığından, aynı Kanunun 15. maddesinin 2. fıkrası uyarınca 20.880,00-TL idari para cezası uygulanmasına ve davacının "3 ay süreyle" meslekten men edilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık, aksi yönde verilen ilk derece Mahkemesi kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, davacının istinaf başvurusunun kabulüne, İstanbul 13. Daire Mahkemesi'nin 28/12/2022 gün ve E:2022/329, K:2022/2530 sayılı kararının kaldırılmasına, dava konusu işlemin iptaline, ayrıca dökümü yapılan 1.291,60-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 5.500,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta avansının resen ilgisine iadesine, **temyiz yolu kapalı olmak üzere kesin olarak**, 12/04/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye

YARGILAMA GİDERLERİ

Dava + istinaf Avukatlık Ücreti (Davacı)

Ba vurma Harcı	:80,70 -TL
Karar Harcı	: 80,70 -TL
Y.D. Harcı	: 133,00 -TL
Y.D. tiraz Harcı	: 220,70-TL
istinaf Ba vuru Harcı	: 492,00 -TL
Posta Gideri	: 284,50 -TL
TOPLAM	: 1.291,60 -TL

T.ÖÖ-18.04.2023