

11. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/4768

KARAR NO : 2017/1408

DAVACI : İLHAN SAVAŞLI adına EĞİTİM VE BİLİM
EMEKLİLERİ SENDİKASI
VEKİLİ : AV. MAHMUT NEDİM ELDEM.
Mithatpaşa Caddesi No:45/3 Çankaya/ANKARA

DAVALI : ÇANKAYA KAYMAKAMLIĞI/ANKARA

DAVANIN ÖZETİ : Ankara İli, Çankaya İlçesi, Halide Edip Adıvar Ortaokulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacının 29.12.2015 tarihinde mazeretsiz olarak göreve gelmediğinden bahisle 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile tecziyesine dair İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 02.09.2016 tarih ve 2016/238 sayılı işleminin; üyesi olduğu sendikanın da aralarında bulunduğu sivil toplum kuruluşlarının kararı ile 29.12.2015 tarihinde gerçekleştirilen hizmet üretmeme eylemine karar verildiği, bu karar doğrultusunda iş bırakma eylemine katıldığı, bu durumun mazeret olarak kabul edilmesi gerektiği, Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi, Danıştay ve Anayasa Mahkemesi kararları uyarınca anılan fiilin disiplin suçu olarak değerlendirilemeyeceği, işlemin hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ile yoksun kalınan parasal haklarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı hakkında 29.12.2015 tarihinde mazeretsiz olarak göreve gelmemesi sebebiyle soruşturma başlatıldığı, davacının üyesi olduğu sendika tarafından alınan karara uyararak anılan tarihte göreve gelmediğinin tespit edildiği, gerçekleştirilen eylemin konusunun kamu çalışanlarının haklarını koruma amacını taşımadığı, tesis edilen işlemin hukuka uygun olduğu belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 11. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

Dava, Ankara İli, Çankaya İlçesi, Halide Edip Adıvar Ortaokulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacının 29.12.2015 tarihinde mazeretsiz olarak göreve gelmediğinden bahisle 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile tecziyesine dair İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 02.09.2016 tarih ve 2016/238 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 26. maddesinde "Devlet memurlarının kamu hizmetlerini aksatacak şekilde memurluktan kasıtlı olarak birlikte çekilmeleri veya görevlerine gelmemeleri veya görevlerine gelipte Devlet hizmetlerinin ve işlerinin yavaşlatılması veya aksatılması sonucunu doğuracak eylem ve hareketlerde bulunmaları yasaktır." kuralına aynı Kanunun 125/C-b maddesinde ise "Özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" fiilinin aylıktan kesme cezasını gerektirdiği kuralına yer verilmiştir.

Öte yandan, 4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözleşme Kanunu'nun 1. maddesinde, "Bu Kanunun amacı, kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve menfaatlerinin korunması ve geliştirilmesi için oluşturdukları sendika ve konfederasyonların kuruluşu, organları, yetkileri ve faaliyetleri ile sendika ve konfederasyonlarda görev alacak kamu görevlilerinin hak ve sorumluluklarını belirlemek ve



T.C.
ANKARA
11. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/4768
KARAR NO : 2017/1408

toplu sözleşme yapılmasına ilişkin usul ve esasları düzenlemektir." hükmü yer almış, 3/f maddesinde, sendikanın, kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve menfaatlerini korumak ve geliştirmek için oluşturdukları tüzel kişiliğe sahip kuruluşları ifade edeceği belirtilmiştir.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin "Dernek kurma ve toplantı özgürlüğü" başlıklı 11. maddesinde ise; "1) Herkes asayışı bozmayan toplantılar yapmak, dernek kurmak, ayrıca çıkarlarını korumak için başkalarıyla birlikte sendikalar kurmak ve sendikalara katılmak haklarına sahiptir. 2) Bu hakların kullanılması, demokratik bir toplumda, zorunlu tedbirler niteliğinde olarak, ulusal güvenliğin, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlanabilir. Bu madde, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel değildir." hükmü bulunmaktadır.

Anılan sözleşme kapsamında başvuru Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi'nin Karaçay-Türkiye davasında; (27 Mart 2007 tarihli, Başvuru No:6615/03) Bayındırlık ve İskan Bakanlığı'nda elektrik mühendisi olan davacının, üyesi bulunduğu sendika tarafından memur maaşlarına yapılan düşük zammı protesto etmek ve kamuoyu oluşturmak amacıyla 5 Eylül 2002 tarihinde İstanbul'da yapılan eyleme katıldığından bahisle uyarma cezasıyla cezalandırılmasının ve verilen uyarma cezasının "demokratik toplumda gerekli olmadığı" ve bu ceza nedeniyle AİHS'nin 11. maddesinin ihlal edildiği yönünde karar verdiği, Urcan Ve Diğerleri/Türkiye Davası (17 Temmuz 2008 23018/04 sayılı) kararında da; aynı mahkeme, başvuranların Eğitim-Sen sendikasının çalışma koşullarının iyileştirilmesine dikkat çekmek amacıyla düzenlediği bir günlük greve katıldıkları için sonradan para cezasına çevrilen mahkumiyet cezasına çarptırıldıklarını ve geçici olarak kamu hizmetinden uzaklaştırıldıklarını belirterek, başvuranlara Türk Ceza Kanunu uyarınca cezai yaptırım uygulanmasının "demokratik bir toplum için gerekli olmadığı" sonucuna varmıştır.

Yine, Satılmış Ve Diğerleri/Türkiye davası'nda ise; (17 Temmuz 2007 74611/01); İstanbul Boğaz Köprüsü'nde görevli gişe memurları olan davacıların işi yavaşlatma eylemi nedeniyle haklarında açılan tazminat davası sonucu ortaya çıkan zararı ödemek zorunda kalmalarının, varılmak istenilen amaçla orantılı bulunmadığına ve "demokratik bir toplum için gerekli olmadığına" kanaat getirmiş ve kararın verildiği tarihte ayrıca kamu görevlilerinin örgütlenme hakkının sınırlı olduğu ve içerisinde buldukları olumsuz koşulların kamuoyuna duyurulması için başka bir seçenekleri olmadığı belirtilmiştir.

Diğer taraftan, Türkiye'nin de onayladığı 87 no'lu ILO Sözleşmesinin 3. maddesinde de; çalışanların ve işverenlerin örgütleri tüzük ve iç yönetmeliklerini düzenlemek, temsilcilerini serbestçe seçmek, yönetim ve etkinliklerini düzenlemek ve iş programlarını belirlemek hakkına sahip oldukları ve kamu makamlarının bu hakkı sınırlayacak veya bu hakkın yasaya uygun şekilde kullanılmasına engel olacak nitelikte her türlü müdahaleden sakınmaları gerektiği düzenlenmesine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Ankara İli, Çankaya İlçesi, Halide Edip Adıvar Ortaokulu'nda öğretmen olarak görev yapan davacının üyesi olduğu sendikasında aralarında bulunduğu sivil toplum kuruluşlarının kararı ile 29.12.2015 tarihinde "Savaşa Hayır, Barışı Savunacağız" şiarıyla gerçekleştirilen bir günlük hizmet üretmeme eylemine katıldığı,



11. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/4768

KARAR NO : 2017/1408

anılan tarihte mazeretsiz olarak göreve gelmediğinden bahisle 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile tecziyesine dair İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 02.09.2016 tarih ve 2016/238 sayılı işleminin tesis edilmesi üzerine bakılmakta olan işbu davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlık konusu olayda; kamu görevlisi olan davacının üyesi olduğu sendikanın da aralarında bulunduğu sivil toplum kuruluşlarının kararı ile 29.12.2015 tarihinde "Savaşa Hayır, Barışı Savunacağız" şiarıyla gerçekleştirilen bir günlük hizmet üretmeme eylemine katılarak Uluslararası Sözleşmeler ile de güvence altına alınan Anayasal hakkını kullanması sebebiyle bu durumun özür olarak kabul edilmesi gerektiğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle davacı hakkında tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlılık bulunmamaktadır.

Nitekim; iptal edilen dava konusu işlem sebebiyle davacının aylığından kesilen tutarın davanın açıldığı 03.11.2016 tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte Anayasa'nın 125'inci maddesi gereğince davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, **dava konusu işlemin iptaline, dava konusu işlem sebebiyle davacının aylığından kesilen tutarın davanın açıldığı 03.11.2016 tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 106,70 TL yargılama gideri ile A.A.Ü.T. uyarınca belirlenen 990,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere, 13/04/2017 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan
YILMAZ ACER
37810

Üye
DİLAN DEMİRCİ
195062

Üye
VOLKAN VURAL
178528
X

YARGILAMA GİDERLERİ	
Başvurma Harcı :	29,20 TL
Karar Harcı :	29,20 TL
Vekalet Harcı :	4,30 TL
Posta Gideri :	44,00 TL
TOPLAM :	106,70 TL

**AZLIK OYU:**

Uyuşmazlık konusu olayda, kamu görevlilerinin, ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve menfaatlerinin ve bu kapsamda özlük ve parasal haklarının, çalışma koşullarının korunması, iyileştirilmesi, geliştirilmesi, bu konulara dikkat çekilmesinin ve kamuoyu oluşturulmasının sağlanması amacıyla üyesi buldukları sendikaların aldıkları kararlar uyarınca işi bırakma eylemlerine ilgili mevzuatına uygun olarak katılmaları nedeniyle disiplin cezaları ile cezalandırılmalarının demokratik bir toplumda gerekli olduğundan söz edilemeyeceği tartışmasız ise de; uyuşmazlık konusu olayda davacının görevine gelmeme nedeninin,



T.C.
ANKARA
11. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/4768
KARAR NO : 2017/1408

"Savaşa Hayır, Barışı Savunacağız" şiarıyla ile gerçekleştirilen bir günlük hizmet üretmeme eylemi olduğu hususu sabit olup, kamu görevlilerinin, ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve menfaatlerinin ve bu kapsamda özlük ve parasal haklarının, çalışma koşullarının korunması, iyileştirilmesi, geliştirilmesi amacını taşımayan eyleme katılan ve bu nedenle görevine gelmeyen davacı hakkında tesis edilen dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı dolayısıyla davanın reddi gerektiği görüşüyle aksi yöndeki çoğunluk kararına katılmıyorum.

Üye
VOLKAN VURAL
178528

