

T.C.
ESKİŞEHİR
2. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/37
KARAR NO : 2017/460

DAVACI : ██████████ **TEMSİLEN EĞİTİM VE BİLİM EMEK.SEN.**
VEKİLİ : **AV. NECMİYE ŞABBAZ**
Aziziye Mahallesi Cinnah Caddesi Willy Brant Sokak No:13 -
Çankaya/ANKARA

DAVALI : **TEPEBAŞI KAYMAKAMLIĞI**
VEKİLİ : **AV. HANİFE DİLEK KÖSE**
Eskişehir İl Milli Eğitim Müdürlüğü Büyükdere Mah. Atatürk
Bulvarı No: 247 Merkez/ESKİŞEHİR

DAVANIN ÖZETİ :Eskişehir İli, Tepebaşı İlçesi, Barbaros İlkokulunda öğretmen olarak görev yapan davacının, 29.12.2015 tarihinde 1 (bir) gün süreyle izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediğinden bahisle, hakkında yürütülen soruşturma neticesinde 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi uyarınca "1/30 oranında Aylıktan Kesme" cezasıyla tecziyesine ilişkin Tepebaşı Kaymakamlığı İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 18/11/2016 tarih ve 13034507 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, ceza verme yetkisinin zaman aşımına uğradığı, disiplin cezasına karşı başvurulacak itiraz yada dava açma süresinin gösterilmediği, anılan tarihlerde bağlı olduğu sendikanın aldığı eylem kararları uyarınca işe gitmeme eyleminin Anayasa, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi ve kanunlar ile güvenceye alınan sendikal faaliyet kapsamında olduğu ileri sürülerek iptali ile aylığından yapılan kesintinin yasal faiziyle ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ :Davacının bir gün süreyle işe gelmemesinin sendikal eylem kapsamında mazeret olarak kabul edilemeyeceği, davacı hakkında yürütülen soruşturma sonucu düzenlenen 21/09/2016 tarih ve 26-18 sayılı soruşturma raporu uyarınca davacıya 657 sayılı Kanun'un 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında maaş kesim cezası verilmesine ilişkin işlemin hukuka ve mevzuata uygun olduğu belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Eskişehir 2. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

Dava, Eskişehir İli, Tepebaşı İlçesi, Barbaros İlkokulunda öğretmen olarak görev yapan davacının, 29.12.2015 tarihinde 1 (bir) gün süreyle izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediğinden bahisle, hakkında yürütülen soruşturma neticesinde 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi uyarınca "1/30 oranında Aylıktan Kesme" cezasıyla tecziyesine ilişkin Tepebaşı Kaymakamlığı İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 18/11/2016 tarih ve 13034507 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

14/7/1965 tarih ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Toplu eylem ve hareketlerde bulunma yasağı" kenar başlıklı 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" hükmüne yer verilmiştir.

T.C.
ESKİŞEHİR

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/37

KARAR NO : 2017/460

657 sayılı Kanun'un "Aylıktan kesme" kenar başlıklı 125/C-b maddesinde, "Özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiilinin aylıktan kesme cezasını gerektiren fiil ve haller arasında olduğu belirtilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının Eskişehir İli, Tepebaşı İlçesi, Barbaros İlkokulunda öğretmen olarak görev yaptığı, üyesi olduğu KESK'e bağlı Eğitim ve Bilim Emekçileri Sendikası (Eğitim-Sen)'nin aldığı 25.12.2016 tarih ve 121 numaralı karar uyarınca 29.12.2015 tarihinde 1 (bir) gün süreyle izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediği gerekçesiyle hakkında yürütülen soruşturma sonucunda düzenlenen 21/09/2016 tarih ve 26-18 sayılı soruşturma raporu uyarınca 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası verildiği, davacının 24.11.2016 tarihinde anılan disiplin cezasına yapmış olduğu itirazının Eskişehir Valiliği İl Milli Eğitim Disiplin Kurulu'nun 07.12.2016 tarih ve 2016/65 sayılı kararı ile reddedilmesi üzerine, anılan işlemin iptali ile aylığından yapıla kesintinin yasal faiziyle ödenmesine karar verilmesi istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak 29.12.2015 tarihinde 1 gün göreve gelmeme eyleminin; 657 sayılı Kanun'un 125. maddesi kapsamında olup olmadığı, davacının üyesi bulunduğu sendika'nın kararının, davacı açısından mazeret sayılıp sayılamayacağı, uyuşmazlığın çözümü için önem taşımaktadır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 90.maddesinin son fıkrasında; "Usulüne göre yürürlüğe konulmuş Milletlerarası andlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine başvurulamaz. (Ek cümle: 07/05/2004 - 5170 S.K./7.mad) Usulüne göre yürürlüğe konulmuş temel hak ve özgürlüklere ilişkin milletlerarası andlaşmalarla kanunların aynı konuda farklı hükümler içermesi nedeniyle çıkabilecek uyuşmazlıklarda milletlerarası andlaşma hükümleri esas alınır." hükmü yer almıştır.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin "Dernek kurma ve toplantı özgürlüğü"nin düzenlendiği 11.maddesinde; herkesin asayışı bozmayan toplantılar yapmak, dernek kurmak, ayrıca çıkarlarını korumak için başkalarıyla birlikte sendikalar kurmak ve sendikalara katılmak haklarına sahip olduğu, bu hakların kullanılmasının, demokratik toplumda zorunlu tedbirler niteliğinde olarak, ulusal güvenliğinin, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlandırılabilceği, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel olmadığı kuralına yer verilmiştir.

Bu durumda, davacının, üyesi olduğu sendikanın aldığı karar doğrultusunda, göreve gelmeme eyleminin özürsüz olarak bir gün göreve gelmemek fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği ve sendikal faaliyet kapsamında bir veya iki gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle davacıya 657 sayılı Yasanın 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında maaş kesim cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Öte yandan; Anayasanın 125. maddesi uyarınca, idarenin hukuka aykırı bulunarak iptal edilen işlemleri nedeniyle kişilerin uğradığı zararların yine aynı idareler tarafından

T.C.
ESKİŞEHİR

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/37

KARAR NO : 2017/460

karşılanması gerektiğinden; davalı idare tarafından, davacının aylığundan kesilen miktarın hesaplanarak yasal faiziyle ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aylığundan yapılan kesintinin ödenmesine ilişkin istemin **kabulüne**, davacının aylığundan kesilen miktarın dava tarihinden itibaren (kesinti dava tarihinden sonraki bir tarihte başlamış ise kesintinin yapıldığı tarihten itibaren) hesaplanarak yasal faiziyle ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 111,40 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 990,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, posta avansından artan miktarın kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere, 24/04/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
NİHAT KOÇAK
97744

Üye
GAMZE YILMAZ
178605

Üye
BUKET AYSAL AKSU
178473

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>		:
Başvurma Harcı :	31,40 TL	
Karar Harcı :	31,40 TL	
Vekalet Harcı :	4,60 TL	
Posta Gideri :	44,00 TL	
TOPLAM :	111,40 TL	