

ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2014/7616

Karar No : 2016/1433

Temyiz İsteminde Bulunan (Davacı) : Gözde Aydın

Vekili : Av. Nusret Gürgöz

Meltem Mah. Onur Sitesi A/8 Blok Kat:4 No:8
Muratpaşa/ANTALYA

Karşı Taraf (Davalı) : Muratpaşa Kaymakamlığı

Vekili : Av. Özlem Uçar

Antalya İl Milli Eğitim Müdürlüğü Soğuksu
Mah.Hamidiye Cad. Muratpaşa / ANTALYA

İstemın Özeti : Antalya 3. İdare Mahkemesince verilen 04/06/2014 tarihli ve E:2013/1342; K:2014/797 sayılı kararın, dilekçede yazılı nedenlerle 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : İstemın reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi : Derya Eroğlu Kablan

Düşüncesi : Kararın bozulması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onikinci Dairesince işin gereği görüşüldü:

Dava; Antalya İli, Muratpaşa İlçesinde sosyal bilgiler öğretmeni olarak görev yapan davacı hakkında 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-(b) maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin işleminin iptali ile maaşından yapılan kesintinin kesinti tarihinden itibaren yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

İdare Mahkemesince, soruşturma raporu ve eki belgelerin değerlendirilmesi neticesinde; davacının 08.03.2013 tarihinde görevine gelmediği hususunun sabit olduğu, davacının bu kapsamda yaptığı savunmada üyesi bulunduğu sendikanın aldığı karar doğrultusunda bu eylemi gerçekleştirdiği ve görevine gelmediğini ve eyleminin sendikal anlamda demokratik bir hak olduğunu dile getirdiği, ancak davacının üyesi bulunduğu sendikanın aldığı 18.02.2013 tarihli karar incelendiğinde ise tüm üyelerin hizmet üretiminden gelen gücünü (izin, sevk, rapor olarak vb. yöntemleri kullanarak) saat 12.00'de Aydın Kanza Parkı'nda toplanarak kullanmasına karar verildiği, davacının ise sendikanın kararına aykırı şekilde herhangi bir izin, rapor vs. olmaksızın görevine gelmediği anlaşılmakla, üzerine atılı ve yukarıda sözü edilen fiili işlediğinin sübuta erdiği ve aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

Davacı tarafından, mahkeme kararının hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek temyizen incelenip bozulması istenilmektedir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-(b) maddesinde, özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiili aylıktan kesme cezasını gerektiren fiil ve haller arasında

sayılmıştır.

Anayasa'nın 51. maddesinde, "Çalışanlar ve işverenler, üyelerinin çalışma ilişkilerinde, ekonomik ve sosyal hak ve menfaatlerini korumak ve geliştirmek için önceden izin almaksızın sendikalar ve üst kuruluşlar kurma, bunlara serbestçe üye olma ve üyelikten serbestçe çekilme haklarına sahiptir. Hiç kimse bir sendikaya üye olmaya ya da üyelikten ayrılmaya zorlanamaz." hükmüne yer verilmiş olduğu, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 22. maddesinde de, Devlet memurlarının Anayasa'da ve özel kanunda belirtilen hükümler uyarınca sendikalar ve üst kuruluşlar kurabilecekleri ve bunlara üye olabilecekleri hükmü yer almaktadır.

Öte yandan, Anayasa'nın 90. maddesinin son fıkrasında, "Usulüne göre yürürlüğe konulmuş Milletlerarası andlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasa'ya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine başvurulamaz. 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." hükmüne yer verilmiştir.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin "dernek kurma ve toplantı özgürlüğü"nü düzenlediği 11. maddesinde; "herkesin asayiş 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 güvenliğin, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlandırılacağı, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel olmadığı" kuralına yer verilmiştir.

Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi 15/09/2009 tarihli Kaya ve Seyhan - Türkiye kararında; (application no:30946/04); Eğitim-Sen üyesi öğretmenlere, 11/12/2003 tarihinde KESK'in çağrısına uyarak, parlamentoda tartışılmakta olan kamu yönetimi kanun tasarisını protesto etmek üzere düzenlenen bir günlük ulusal eyleme katılmaları nedeniyle 11/12/2003 tarihinde göreve gelmedikleri için uyarma cezası verilmesinin, her ne kadar bu ceza çok küçük olsa da, sendika üyelerinin çıkarlarını korumak için meşru grev ya da eylem günlerine katılmaktan vazgeçirecek bir nitelik taşıdığı, öğretmenlere verilen disiplin cezasının "acil bir sosyal ihtiyaca" tekabül etmediği ve bu nedenle "demokratik bir toplumda gerekli" olmadığı sonucuna varmış, bunun sonucu olarak, bu davada, başvuranların AİHS'nin 11. maddesi anlamında gösteri yapma özgürlüğünü etkili bir şekilde kullanma haklarının orantısız olarak çiğnendiği gerekçesiyle Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin 11. maddesinin ihlal edildiğine karar vermiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Antalya İli, Muratpaşa İlçesinde sosyal bilgiler öğretmeni olarak görev yapan davacı hakkında 08.03.2013 Cuma günü mazereti olmaksızın görevine gelmediği iddiası üzerine soruşturma başlatıldığı, soruşturma kapsamında davacının savunmasını verdiği ve 12.09.2013 tarihli savunmasında 08.03.2013 tarihinde görevine gelmemesi ile ilgili olarak üyesi bulunduğu sendikanın aldığı karara uyarak, 8 Mart gününü kullanmak ve resmi tatil ilan edilmesi talebini fiilen hayata geçirmek üzere alınan karar doğrultusunda hizmet üretilmeden gelen gücünü kullanarak iş üretmediği ve bu sebeple görevine gelmediğini belirttiği, sonrasında ise davacının eyleminin sabit görülmesi nedeniyle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-(b) maddesi gereğince 1/30 oranında aylıktan

kesme cezası ile tecziye edilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Bakılan olayda, davacının üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karar uyarınca gerçekleşen iş bırakma eyleminin içerisinde demokratik bir tepkinin tezahürü amacıyla gerçekleştirdiği ve davacının sendikal faaliyet kapsamında gerçekleşen söz konusu eyleminin disiplin cezası ile cezalandırılması yoluna gidildiği takdirde yasalarla tanınan demokratik bir hakkın kullanımının cezalandırılmasına neden olunacağı dikkate alındığında; davacının aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık, aksi yöndeki idare mahkemesi kararında hukuki isabet görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, davacının temyiz isteminin kabulü ile Mahkeme kararının bozulmasına, yeniden bir karar verilmek üzere dosyanın İdare Mahkemesine gönderilmesine, bu kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içerisinde kararın düzeltilmesi yolu açık olmak üzere 16/03/2016 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
İrfan	Ahmet Hamdi	Efser	Erkan	Yücel
EROĞLU	ÜNLÜ	HABLEMİTOĞLU	CANTEKİN	BULMUŞ

