

T.C.
İSTANBUL

8. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/358

KARAR NO : 2017/397

DAVACI : FERHAT APSİN'İ TEMSİLEN HABER-SEN
VEKİLİ : AV. MELTEM SALMAN
Necatibey Caddesi No:82/16 Kızılay Çankaya/ANKARA
DAVALI : PTT GENEL MÜDÜRLÜĞÜ
VEKİLLERİ : AV. HÜLYA KARADENİZ, AV. ESRA ÇAĞLIUZUN
Av.Yak. Ptt Başmüd. Hukuk İşl. Müd. Hobyar Mah. Büyük
Postane Cad No: 25 Kat 3 Sirkeci Eminönü/İSTANBUL

DAVANIN ÖZETİ : Avrupa Yakası PTT Başmüdürlüğü Şişli Dağıtım Merkez Müdürlüğünde dağıtıcı olarak görev yapmakta olan davacının, Şişli Posta Dağıtım Merkez Müdürlüğü önünde 13.11.2009 tarihinde organize edilen izinsiz basın açıklamasına katılması ve görev yerini izinsiz olarak terk etmesi nedeniyle 399 Sayılı KHK'nın 44. maddesi ve 657 Sayılı Yasa'nın 125 A/b maddesi uyarınca uyarma disiplin cezası ile tecziyesine ilişkin davalı idare işleminin, hukuka aykırı olduğu, sendika üyesi ve temsilcisi olması nedeniyle basın açıklamasına katıldığını, disiplin cezası verilemeyeceği, bu durumun ILO sözleşmelerine aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının basın açıklamasının yapıldığı 13.11.2009 tarihinde 10:30-13:10 saatleri arasında izinli olmadığı, izinsiz görev yerini terk etmesi nedeniyle 399 Sayılı KHK'nın 44. maddesi ve 657 Sayılı Yasa'nın 125 A/b maddesi uyarınca tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul 8. İdare Mahkemeci'nce, **Mahkememizin 22/05/2012 tarih ve E:2010/1321, K:2012/1224 sayılı kararının bozulmasına yönelik 23/03/2016 gün ve E:2012/10359, K:2016/1614 sayılı Danıştay 12. Dairesi kararına uyularak dava dosyası yeniden incelenmek suretiyle işin gereği görüldü:**

Dava: Avrupa Yakası PTT Başmüdürlüğü Şişli Dağıtım Merkez Müdürlüğünde dağıtıcı olarak görev yapmakta olan davacının, Şişli Posta Dağıtım Merkez Müdürlüğü önünde 13.11.2009 tarihinde organize edilen izinsiz basın açıklamasına katılması ve görev yerini izinsiz olarak terk etmesi nedeniyle 399 Sayılı KHK'nın 44. maddesi ve 657 Sayılı Yasa'nın 125 A/b maddesi uyarınca uyarma disiplin cezası ile tecziyesine ilişkin davalı idare işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin "Disiplin Cezaları" başlıklı 44. maddesinde: "Teşebbüs veya bağlı ortaklıklardaki hizmetlerin gereği gibi yürütülmesini sağlamak amacıyla sözleşmeli personelin görevleri ile ilgili kusurlu hareketleri, iş yerinde veya dışında teşebbüs ve bağlı ortaklıkla ilgili mevzuata aykırı davranışları nedeniyle kademe ilerlemesinin durdurulması hariç verilmesi gereken disiplin cezaları ile disiplin cezası vermeye yetkili merciler ve disiplin kurulları hakkında bu Kanun Hükmünde Kararnamede hüküm bulunmayan hallerde teşebbüs veya bağlı ortaklık memurlarının tabi olduğu hükümler uygulanır. Ancak, kademe ilerlemesinin durdurulması cezasını gerektiren fiiller için sözleşme ücretinden kesme cezası, aylıktan kesme cezası esaslarına göre uygulanır." hükmü yer almaktadır.



T.C.
İSTANBUL
8. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/358
KARAR NO : 2017/397

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/A-(b) maddesinde ise; "özürsüz veya izinsiz olarak görevde geç gelmek, erken ayrılmak, görev mahallini terketmek" fiili uyarma cezasını gerektiren haller arasında sayılmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden, Avrupa Yakası PTT Başmüdürlüğü Şişli Dağıtım Merkez Müdürlüğünde dağıtıcı olarak görev yapan davacının, görev yaptığı Müdürlük önünde 13.11.2009 tarihinde organize edilen izinsiz basın açıklamasına katıldığı görev yerini izinsiz olarak terk ettiğinden bahisle açılan soruşturmada, davacının sendikal özgürlük kapsamında görev yerini terk ettiğini kabul ettiği ve dava konusu işlemle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/A-(a) maddesi uyarınca uyarma cezası ile cezalandırılması üzerine anıları işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'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 olup, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 22. maddesinde; "Devlet memurları, Anayasada ve özel kanununda belirtilen hükümler uyarınca sendikalar ve üst kuruluşlar kurabilir ve bunlara üye olabilirler" hükmü yer almaktadır.

Ayrıca Anayasanın 90. maddesinin son fıkrasında; "Usulüne göre yürürlüğe konulmuş milletlerarası andlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya 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' nün düzenlendiği 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 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.

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 Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu(KESK)'nun çağrısına uyararak, parlamentoda tartışılmakta olan kamu yönetimi kanun tasarısını 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» tekâbülemediği 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.



T.C.
İSTANBUL
8. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/358
KARAR NO : 2017/397

Bu durumda; Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu üyesi ve il temsilcisi olan davacının Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu tarafından organize edilmiş olan basın açıklamasına katılmış olması "özürsüz veya izinsiz olarak göreve geç gelmek, erken ayrılmak, görev mahallini terketmek" fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği, sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerekeceğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen fiil nedeniyle davacıya disiplin cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle; **dava konusu işlemin iptaline**, aşağıda ayrıntısı gösterilen 90,05-TL yargılama gideri ve 241,70-TL temyiz yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesine göre belirlenen 990,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, karar düzeltme aşamasında davalı idare tarafından katılan 142,60-TL karar düzeltme yargılama giderinin davalı idare üzerinde bırakılmasına, artan posta avansının hükmün kesinleşmesinden sonra taraflara iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere 24/02/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
SAMİ KARATEKİN	MEHMET ŞENOL BENLİ	BEKİR YAMAN
37818	55339	182341

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvuru Harcı	: 17,15 TL
Karar Harcı	: 17,15 TL
Vekalet Harcı	: 2,75 TL
Posta Gideri	: 53,00 TL

TOPLAM : **90,05 TL**

TEMYİZ YARGILAMA GİDERLERİ (Davacı) :

T. Başvuru Harcı	: 103,50 TL
T. Karar Harcı	: 43,90 TL
Posta Gideri	: 94,30 TL

TOPLAM : **241,70 TL**

KARAR DÜZ. YARG. GİDERLERİ (Davalı) :

Karar Düzeltme Harcı	: 60,80 TL
Vekalet Harcı	: 2,75 TL
Posta Gideri	: 79,05 TL

TOPLAM : **142,60 TL**

