

T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2017/7028
KARAR NO : 2017/5130

İSTİNAF YOLUNA BAŞVURAN

(DAVACI) : MEHMET DİLEK'İ TEMSİLEN HABER SEN
VEKİLİ : Av. MELTEM SALMAN
Necatibey Cad. No:82/16 - Kızılay/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : POSTA VE TELGRAF TEŞKİLATI A. Ş.
VEKİLİ : Av. ÖZGE UYSAL
Beşevler Mah. Yıldırım Cad. No:333 -Nilüfer/BURSA

İSTEMİN ÖZETİ : Bursa Adliye Sarayı PTT Merkez Müdürlüğünde görev yapan davacıya, 12-13/10/2015 tarihlerinde* iki gün süre ile izinsiz ve mazeretsiz olarak göreve gelmediğinden bahisle 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası verilmesine ilişkin 09/02/2016 günlü, 1966 sayılı işlemin iptali ile aylığından yapılan kesintinin yasal faizi ile birlikte ödenmesine hükmedilmesi istemiyle açılan davada, davanın reddine ilişkin olarak Bursa 2. İdare Mahkemesinin 25/01/2017 gün ve E:2016/489, K:2017/193 sayılı kararın; üyesi olduğu sendikanın aldığı karara uymasından dolayı göreve gelmeme halinin mazeret olarak kabulü gerektiği iddialarıyla kaldırılması ve işin esası hakkında yeniden karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : İstinaf başvurusunun reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge İdare Mahkemesi İkinci İdare Dava Dairesince gereği görüldü:

Dava; Bursa Adliye Sarayı PTT Merkez Müdürlüğünde görev yapan davacıya, 12-13/10/2015 tarihlerinde iki gün süre ile izinsiz ve mazeretsiz olarak göreve gelmediğinden bahisle 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası verilmesine ilişkin 09/02/2016 günlü, 1966 sayılı işlemin iptali ile aylığından yapılan kesintinin yasal faizi ile birlikte ödenmesine hükmedilmesi istemiyle açılmıştır.

Bursa 2. İdare Mahkemesince; KESK, DİSK, TMMOB VE TTB olarak üç günlük yas ilan edilmesi ve 12-13/10/2015 tarihlerinde grev yapılmasına karar verildiğinin çekişmesiz olduğu; 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 sonucuna varıldığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

1982 Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 34.maddesinde "*Herkes, önceden izin almadan, silahsız ve saldırısız toplantı ve gösteri yürüyüşü düzenleme hakkına sahiptir. Toplantı ve gösteri yürüyüşü hakkı ancak, milli güvenlik, kamu düzeni, suç işlenmesinin önlenmesi, genel sağlığın ve genel ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amacıyla ve kanunla sınırlanabilir.*

Toplantı ve gösteri yürüyüşü düzenleme hakkının kullanılmasında uygulanacak şekil, şart ve usuller kanunda gösterilir." hükmüne yer verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesinde, özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiilini işleyen memura, brüt aylığından 1/30 - 1/8 arasında kesinti yapılması şeklinde uygulanacak aylıktan kesme cezası verileceği kurala bağlanmıştır.



T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2017/7028
KARAR NO : 2017/5130

4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözleşme Kanunu'nun "Amaç" başlıklı 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 toplu sözleşme yapılmasına ilişkin usul ve esasları düzenlemektir. " hükmüne yer verilmiş; "Sendika ve Konfederasyonların Yetki ve Faaliyetleri" başlıklı 19. maddesinde ise " Sendika ve konfederasyonlar kuruluş amaçları doğrultusunda toplumsal cinsiyet eşitliğini gözeterek aşağıdaki faaliyetlerde bulunabilirler

a) Genel olarak kamu personelinin hak ve ödevleri, çalışma koşulları, yükümlülükleri, iş güvenlikleri ile sağlık koşullarının geliştirilmesi konularında görüş bildirmek ve toplu sözleşmenin uygulanmasını izlemek üzere yapılacak çalışmalara temsilciler göndermek.

d) Üyelerin mesleki yeterliliklerinin artırılması ve sorunlarının çözülmesi ile sendikal faaliyetlerinin geliştirilmesine yönelik kurs, seminer ve sosyal amaçlı toplantılar düzenlemek, bilimsel çalışmalar yapmak ve yayınlarda bulunmak. " hükmü yer almıştır.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin dernek kurma ve toplantı özgürlüğünün 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 güvenliğin, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlandırılabilmesi, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel olmadığı kuralına yer verilmiştir.

Anayasa Mahkemesi, üyesi olduğu sendikanın çağrısına uyarak görevine gitmeyen ve mazeretsiz olarak göreve gelmediğinden bahisle uyarma cezası ile cezalandırılan iki başvuru hakkında verdiği, 18.09.2014 tarihli, 2013/8463 başvuru numaralı ve 06.01.2015 tarihli, 2013/8517 başvuru numaralı kararlarında; demokrasilerde vatandaşların biraraya gelerek ortak amaçları izleyebileceği örgütlerin varlığının sağlıklı bir toplumun önemli bir bileşeni olduğu, demokrasilerde böyle bir örgütün Devlet tarafından saygı gösterilmesi ve korunması gereken temel haklara sahip olduğu, istihdam alanında kendi üyelerinin menfaatlerinin korunmasını amaçlayan örgütler olan sendikaların, bireylerin kendi menfaatlerini korumak için kolektif oluşumlar meydana getirerek biraraya gelebilme özgürlüğü olan örgütlenme özgürlüğünün önemli bir parçası olduğu, **örgütlenme özgürlüğünün, bireylere topluluk halinde siyasal, kültürel, sosyal ve ekonomik amaçlarını geliştirme imkanı sağladığı**, sendika hakkını kullanan bireylerin, çoğulculuk, hoşgörü ve açık fikirlilik gibi demokratik toplumun temel ilkelerinin korunmasından yararlanacağı, **şiddete teşvik etme veya demokratik ilkelerin reddi söz konusu olmadığı** sürece sendika hakkı çerçevesinde dile getirilen bazı görüşler veya bunların dile getirilme biçimi yetkili makamların gözünde kabul edilmez olsa dahi, ifade, örgütlenme ve sendikal özgürlükleri ortadan kaldırmaya yönelik tedbirlerin demokrasiye hizmet edemeyeceği ve hatta tehlikeye düşüreceği belirtilmiş ve başvuruya konu disiplin cezası değerlendirmesinde, **dava konusu eylem gününün, tüm ülkede önceden bildirildiği, söz konusu eylemin yapılmasına yetkili merciler tarafından itiraz edildiği de ileri sürülmediğinden başvuruçunun bu eyleme katılarak sendikal hakkını kullandığına karar verilmiştir.**



T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2017/7028
KARAR NO : 2017/5130

Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi, 15/09/2009 tarihli *Kaya ve Seyhan-Türkiye* kararında (Başvuru No: 30946/04); sendika üyesi kamu görevlilerinin, alınan karar uyarınca düzenlenen bir günlük ulusal eyleme katılmaları nedeniyle göreve gelmedikleri için disiplin cezası verilmesinin, sendika üyelerinin çıkarlarını korumak için meşru grev ya da eylem günlerine katılmaktan vazgeçirecek bir nitelik taşıdığı, öğretmenlere verilen disiplin cezasının "*acil bir sosyal ihtiyaca*" tekâbül etmediği ve bu nedenle "*demokratik bir toplumda gerekli*" olmadığı sonucuna varmış, başvuruların gösteri yapma özgürlüğünü etkili bir şekilde kullanma haklarının orantısız olarak çiğnendiği gerekçesiyle Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin 11. maddesinin ihlal edildiğine karar vermiştir.

Dava konusu olayda; KESK'in 10/10/2015 günlü, 78 sayılı kararı ile "KESK, DİSK, TMMOB ve TTB çağrısı ile 10/10/2015 tarihinde emek, barış ve demokrasi mitingine yapılan saldırı sonucu yaşamını yitirenlerin cenazelerini kaldırmak, katliamı lanetlemek ve sorumluların açığa çıkarılmasını talep etmek için 11-12-13 Ekim 2015 tarihlerinde yas ilan edilmesi ve 12-13 Ekim günleri genel grev yapılmasına karar verildiği; davacının üyesi olduğu Basın Yayın İletişim ve Posta Emekçileri Sendikasının 10/10/2015 tarihli, 4049 sayılı kararı ile de 12-13 Ekim 2015 günleri grev eylemi yapılacağı kararı alındığı; davacının bağlı olduğu sendikanın aldığı karar uyarınca iş bırakma eylemine katılarak izinsiz ve mazeretsiz olarak iki gün göreve gelmediğinden bahisle 657 sayılı Kanununun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırıldığı, davanın bu disiplin cezasının iptali istemiyle açıldığı anlaşılmıştır.

Bu durumda, davacının üyesi bulunduğu sendikanın ve sendikanın bağlı olduğu konfederasyonun aldığı kararlar uyarınca gerçekleşen göreve gelmeme eyleminin sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerekeceğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Öte yandan, dava konusu işlemin hukuka aykırılığına karar verilmiş olmasından dolayı işlem nedeniyle davacının aylığından yapılan kesintinin yasal faiziyle birlikte ödenmesi gerekeceği de açıktır.

Açıklanan nedenlerle, davacı istinaf başvurusunun kabulüne, Bursa 2. İdare Mahkemesinin 25/01/2017 gün ve E:2016/489, K:2017/193 sayılı kararının kaldırılmasına, dava konusu işlemin iptaline, davacının maaşından yapılan kesinti tutarının dava açma tarihi olan 19/04/2016 tarihinden itibaren hesaplanacak yasal faizi ile birlikte davacıya ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 280,45-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca takdir edilen 990,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınıp davacıya verilmesine, artan posta ücretinin davacıya iadesine, kararın taraflara tebliği için dosyanın ait olduğu Mahkemeye gönderilmesine, 15/06/2017 tarihinde oyçokluğu ile **kesin olarak** karar verildi.

Başkan
MUSTAFA ARSLAN
38009

Üye
TALİP KAYA
38053

Üye
SERAP ERKAN
(X)



T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2017/7028
KARAR NO : 2017/5130

YARGILAMA GİDERLERİ

Dava + İstinaf Aşaması (Davacı):

Başvurma Harcı	: 29,20-TL
Karar Harcı	: 29,20-TL
Vekalet Harcı	: 4,30- TL
İstinaf Başvuru Harcı	: 85,70-TL
Posta Giderleri	: 132,05- TL
TOPLAM	: 280,45-TL

KARŞI OY : Dava dosyasının incelenmesinden, istinafa konu İdare Mahkemesi kararında 2577 sayılı Kanunda sayılan kaldırma nedenlerinin bulunmadığı anlaşıldığından ve istinaf dilekçesinde ileri sürülen iddialar da söz konusu kararın kaldırılmasını sağlayacak nitelikte görülmediğinden istinaf isteminin reddi gerektiği görüşüyle çoğunluk kararına katılmıyorum.

Üye
SERAP ERKAN
37982

S.E.-GA / 29.06.2017

ASLİ GİRİDİR

