

T.C.  
ESKİŞEHİR  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016-427  
KARAR NO : 2016-1752

**DAVACI** : NURCAN GÜNEREN DEĞERİ TEMSİLEN HABER SEN  
**VEKİLİ** : AV. MELTEM SALMAN  
Fidanlık Mah. Adakale Sok. 28/1 Çankaya/ANKARA

**DAVALI** : POSTA VE TELGRAF TEŞKİLATI A.Ş.  
**VEKİLİ** : AV. SİBEL TOSUN  
Ptt Başmüdürlüğü Hukuk Servisi Arifiye Mah. İki Eylül Cad.  
Ptt Çıkmaızı Sok. No:7 Odunpazarı/ESKİŞEHİR

**DAVANIN ÖZETİ** : Eskişehir Posta Dağıtım Merkez Müdürlüğü'nde dağıtıcı olarak çalışan davacı tarafından, "özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" eylemini gerçekleştirdiğinden bahisle, 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 44.maddesi ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezasıyla cezalandırılmasına ilişkin işlemin, üyesi bulunduğu Haber Sen Sendikasının bağlı olduğu Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu'un (KESK) 10.10.2015 tarih ve 78 sayılı kararıyla 12-13 Ekim 2015 tarihlerinde grev yapılmasına karar verildiği, sendikanın aldığı karar doğrultusunda iş bırakma eylemine katıldığı iddiasıyla hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali ve kesilen miktarın işleyecek yasal faiz ile birlikte tazminine karar verilmesi istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : 4688 sayılı Kanununun 18.maddesi gereğince iş bırakma eylemine katılmak için işverenden izin alınması gerektiği, davacının 12-13 Ekim 2015 tarihlerinde izin talebi olmadan görevine gelmemesi sebebiyle uhdesinde bulunan 376 adet tebligatın dağıtımının yapılmayarak kamu hizmetinin engellendiği, sendikanın tamamen ideolojik saiklerle almış olduğu karar doğrultusunda yapılan eylemin sendikal faaliyetle ilgisinin bulunmadığı, davacı hakkında düzenlenen tutanaklar neticesinde Teftiş Kurulu Kontrolörlüğünce başlatılan soruşturma doğrultusunda tesis edilen işlemin hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

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

Dava, Eskişehir Posta Dağıtım Merkez Müdürlüğü'nde dağıtıcı olarak çalışan davacının, "özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" eylemini gerçekleştirdiğinden bahisle, 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 44.maddesi ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezasıyla cezalandırılmasına ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

**657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125/C-b maddesinde,** "Özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek." fiili aylıktan kesme cezası gerektiren fiiller arasında sayılmıştır.

T.C.  
ESKİŞEHİR  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/427  
KARAR NO : 2016/1752

**399 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 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." hükmüne, **4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanununun 18.maddesinde**, "Kamu görevlileri, iş saatleri dışında veya işverenin izni ile iş saatleri içinde sendika veya konfederasyonların bu Kanunda belirtilen faaliyetlerine katılmalarından dolayı farklı bir işleme tâbi tutulamaz ve görevlerine son verilemez. Kamu işvereni, işyeri sendika temsilcisi, sendika işyeri temsilcisi, sendika il ve ilçe temsilcisi ile sendika ve sendika şube yöneticilerinin işyerini sebebini açık ve kesin şekilde belirtmedikçe değiştiremez. Kamu işvereni kamu görevlileri arasında sendika üyesi olmaları veya olmamaları nedeniyle bir işyeri yapamaz (...)" hükmüne yer verilmiştir.

**Anayasanın "Sendika kurma hakkı" başlıklı 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...Sendika kurma hakkı ancak, millî güvenlik, kamu düzeni, suç işlenmesinin önlenmesi, genel sağlık ve genel ahlâk ile başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması sebepleriyle ve kanunla sınırlanabilir..." hükmüne. **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. Bu kapsamda konuya Uluslararası Sözleşmeler açısından da bakılması yerinde olacaktır.

**Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin "Dernek kurma ve toplantı özgürlüğü" başlıklı 11.maddesinde**, "1) Herkes asayiş 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 konulmasına engel değildir." hükmü bulunmaktadır.

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 KEŞK'in çağrısına uyarak, parlamentoda tartışılmakta olan kamu yönetimi kanun tasarılarını 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

T.C.  
ESKİŞEHİR  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016-427  
KARAR NO : 2016-1752

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» tekâbül etmediği ve bu nedenle «demokratik bir toplumda gerekli» olmadığı sonucuna varmış, bunun sonucu olarak, bu davada, başvuruların 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, davacının üyesi bulunduğu sendika ve bu sendikanın bağlı olduğu konfederasyonun 10.10.2015 tarih ve 78 sayılı kararıyla, 10 Ekim 2015 tarihinde Ankarada yapılan Emek, Barış ve Demokrasi Mitingine yapılan saldırıya tepki göstermek amacıyla üç günlük yas ve 12-13 Ekim 2015 tarihlerinde iki günlük grev kararı alınmasına karar verildiği, bu karar uyarınca 12.10.2015 ve 13.10.2015 tarihlerinde izinsiz olarak işe gelmeyen davacının bu eyleminin, davalı idare tarafından, "özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" eylemi olarak değerlendirildiği ve disiplin amiri tarafından, 15.12.2015 tarih ve 46 sayılı soruşturma raporu uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezasıyla cezalandırıldığı, bu cezaya yapılan itirazın 09.02.2016 tarih ve 02 sayılı işlemle reddedilmesi üzerine, bu işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Dosyadaki bilgi ve belgelerin anılan mevzuat hükümleri ile birlikte değerlendirilmesi sonucunda, 10 Ekim 2015 tarihinde Ankara'da meydana gelen ve tüm ülkeyi derinden etkileyen terör saldırısı sonrasında 3 günlük ulusal yas ilan edildiği, davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karar doğrultusunda; menfur terör saldırısında hayatını kaybeden insanları anmak, cenazelerini kaldırmak, katliamı lanetlemek ve sorumluların açığa çıkarılmasını talep etmek amacıyla 2 günlük iş bırakma eylemine katıldığı görülmüş, demokratik toplumlarda ve uluslararası hukukta, meşru grev ve eylem haklarının kullanılabilmesi için, sendika kararlarının işverenlere bildirilmesi ve işverenlerden izin alınması gibi bir zorunluluğun olmadığı, kaldı ki söz konusu sendika kararından haberdar olduğu 12.10.2016 tarih, 13474 sayılı ve 13.10.2016 tarih, 10089 sayılı yazıları ile anlaşılan davalı idare tarafından, hizmetlerin aksamaması için gerekli tedbirlerin alınması gerektiğinin ilgililere bildirildiği de dikkate alındığında, iş bırakma eyleminin doğal sonucu olarak görevini ifa edemeyen davacının, hizmeti aksattığından söz edilemeyeceği sonucuna varılmıştır.

Bu haliyle demokratik toplumların öngördüğü çoğulculuk, hoşgörü ve katılımcılık ilkeleri çerçevesinde; özelde ekonomik ve sosyal haklardan sayılan, ancak genel olarak örgütlenme özgürlüğü alanında değerlendirilmesi gereken sendikal örgütlenmelerin; özellikle üyelerinin çalışma koşullarının iyileştirilmesi yada haklarının korunması yada elde edilmesine veya ülke menfaatlerinin korunmasına yönelik barışçı toplanma ve protesto çağrılarının ve üyelerinin bu çağrılara uymasının üyelerin kişisel olarak disiplin yönünden cezalandırılmasının özellikle örgütlenme özgürlüğüne, protesto ve ifade özgürlüğüne bir müdahalede olduğunun kabulü gerekecektir.

Bu durumda; Haber Sen Sendikası üyesi olan davacının, Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu tarafından alınan karar doğrultusunda iş bırakma eylemine katılmasının, "özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" 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 bulunmamaktadır.

T.C.  
ESKİŞEHİR  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016 427  
KARAR NO : 2016 1752

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, tazminat isteminin **kabulü** ile dava konusu işlem nedeniyle mahrum kalınan parasal hakların dava açma tarihi olan 04/04/2016 tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 124,70 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, 900,00 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 29/12/2016 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
NİHAT KOÇAK  
97744

Üye  
GAMZE YILMAZ  
178605

Üye  
ÖZGÜR ALIN  
192863

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>		:
Karar Harcı	:	29,20 TL
Başvurma Harcı	:	29,20 TL
Vekalet Harcı	:	4,30 TL
Posta Gideri	:	62,00 TL
<b>TOPLAM</b>	:	<b>124,70 TL</b>

