

E.C.  
GAZİANTEP  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/798  
KARAR NO : 2017/916

**DAVACI** : İZZET GÜNAY'I TEMSİLEN HABER-SEN  
**VEKİLİ** : AV. MELTEM SALMAN  
Necatibey Caddesi No:82/16 Kızılay Çankaya/ANKARA

**DAVALI** : 1- POSTA VE TELGRAF TEŞKİLATI A.Ş  
**VEKİLLERİ** : AV. FADİME AYDIN - AV.ESRA NUR TAKA - Aynı Yerde

**DAVANIN ÖZETİ** : Davacı vekili tarafından, Gaziantep Posta İşleme ve Dağıtım Merkezi Müdürlüğü'nde dağıtıcı olarak görev yapan müvekkilinin 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 44. maddesi ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/1.B-d maddesi uyarınca kınama cezasıyla tecziyesine ilişkin işlemin; hukuka aykırı olduğu, müvekkilin Sendika yöneticisi olduğu, Haber-Sen'in davalı idareye ait işyerinde yaşanan sorunları çalışanlar ve kamuoyu ile paylaşmak için 11.05.2011 tarihinde basın açıklaması yaptığı, bunun Anayasa, Uluslararası Sözleşmeler ve Kanunlarca güvence altına alınan sendika özgürlüğü kapsamında değerlendirilmesi gerektiği ileri sürülerek iptali talep edilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Yapılan soruşturma sonucunda hazırlanan soruşturma raporunda getirilen teklif ve yasal düzenleme çerçevesinde dava konusu kınama cezası işleminin tesis edildiği, sendika özgürlüğünün izin almadan, mesai saatleri içinde slogan atmaları, çalışma düzenini bozmaları, basın bülteni dağıtımını mesai saatleri içerisinde yapmaları anlamını taşımadığı belirtilerek yasal dayanaktan yoksun davanın reddinin gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Gaziantep 2. İdare Mahkemesi'nce, Mahkememizin 23/12/2011 tarih ve 2011/850 Esas, 2011/1533 sayılı kararının Danıştay 12. Dairesinin 10/12/2015 gün ve 2012/5874 Esas, 2015 6764 sayılı kararı ile bozulması üzerine bozma kararına uyularak dava dosyası yeniden incelenmek suretiyle işin gereği görüldü:

**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, **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.

**657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 22. maddesinde;** "Devlet memurları,



E.C.  
GAZİANTEP  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/798

KARAR NO : 2017/916

*Anayasada ve özel kanununda belirtilen hükümler uyarınca sendikalar ve üst kuruluşlar kurabilir ve bunlara üye olabilirler" hükmüne yer verilmiş, 125/1.B-d maddesinde; "Hizmet dışında Devlet memurunun itibar ve güven duygusunu sarsacak nitelikte davranışlarda bulunmak," fiili kınama cezası gerektiren haller arasında sayılmıştır.*

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının Posta İşleme ve Dağıtım Merkezi Müdürlüğü'nde dağıtıcı olarak görev yaptığı ve aynı zamanda KESK Haber-Sen Gaziantep İl Temsilci Yardımcısı olduğu, Gaziantep Posta İşleme ve Dağıtım Merkezi Müdürlüğü memuru M.E.D.'nin geçirdiği soruşturma sonucu Ünal'dı PTT Merkezine nakli üzerine, adı geçen Merkez Müdürüne hakaretamiz sözlerde bulunduğu iddiası hakkında ve bu olayla ilişkili olarak 11.05.2010 günü KESK Gaziantep Şubesinde bir grupla Gaziantep Başmüdürlüğü önünde slogan atılıp basın açıklaması yapılması, olayın mahalli basında yer alması, yine aynı Sendika tarafından aynı basın bildirisi altına el yazısıyla; "Sizden istirhamım bizlere bu acıları olumsuzlukları yaşatan Gaziantep PTT Başmüdürü İ.A. ve Posta İşletme Merkezi Müdürü R.K.'nin ikaz edilip emrindeki işçilere ve memurlara haksızlık yapmayıp, adil davranıp, herkese eşit mesafede olması için gereken ne varsa yapılmasını saygılarımla istirham ederim" denilerek Ulaştırma Bakanlığı'na yapılan şikayet hakkında inceleme yapılmak üzere soruşturma başlatıldığı, soruşturma sonucunda düzenlenen 11.10.2010 tarihli soruşturma raporunda: izin almadan, mesai saatleri içinde Gaziantep PTT Başmüdürlüğü önünde slogan atarak idarenin çalışma düzenini bozduğu ve basın bülteni dağıtımını mesai arasında yapmadığı gerekçesiyle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/1-B.(d) maddesi uyarınca kınama cezasıyla cezalandırılması yönünde getirilen teklif doğrultusunda davacının kınama cezası ile tecziyesine ilişkin 04.01.2011 tarihli işlemin tesis edilmesi üzerine bu işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin dernek kurma ve toplantı özgürlüğü' nün 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 sınırlanabileceği, 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 » tekâbül 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



T.C.  
GAZİANTEP  
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/798

KARAR NO : 2017/916

ihlal edildiğine karar vermiştir.

Bu durumda davacının, işyerinde yaşanan olumsuzlukları kamuoyu ile paylaşma adına basın açıklaması yapması, slogan atması ve bildiri dağıtmasının sendikal faaliyet kapsamında kaldığı, söz konusu faaliyet nedeniyle idarenin çalışma düzeninin bozulduğundan bahsedilemeyeceği anlaşıldığından, sendika il temsilci yardımcısı olan davacının disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle kınama cezası ile cezalandırılmasında hukuka uyarlık bulunmamıştır.

Açıklanan nedenlerle: **dava konusu işlemin iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 99.70-TL yargılama gideri ile 174.40-TL temyiz yargılama giderinin ve A.A.Ü.T. uyarınca belirlenen 990.00-TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine, 103.80-TL karar düzeltme yargılama giderinin davalı idare üzerinde bırakılmasına, artan posta avansının kararın kesinleşmesini müteakip yatıran tarafa re'sen iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **30 gün** içerisinde Danıştay'a **temyiz yolu** açık olmak üzere, 27/04/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye
MEHMET EMİN SEVİMLİ	ŞAHİN KARAPINAR	BİLAL KIRIŞ
97669	173732	178604

YARGILAMA GİDERLERİ :	
Başvurma Harcı :	18.40 TL
Karar Harcı :	18.40 TL
Vekalet Harcı :	2.90 TL
Posta Gideri :	60.00 TL
<b>TOPLAM :</b>	<b>99.70 TL</b>

TEMYİZ YARGILAMA GİDERLERİ (Davacı) :	
T.Başvurma Harcı :	103.50 TL
Karar Harcı :	43.90 TL
Posta Gideri :	27.00 TL
<b>TOPLAM :</b>	<b>174.40 TL</b>

K.D. YARGILAMA GİDERLERİ (Davalı) :	
K.D. Harcı :	60.80 TL
Posta Gideri :	43.00 TL
<b>TOPLAM :</b>	<b>103.80 TL</b>

**ASLI GİBİDİR**  
*[Handwritten Signature]*

