

T.C.  
GAZİANTEP

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2017/779

KARAR NO : 2017/1234

**DAVACI** : CENGİZ TUNÇ'U TEMSİLEN HABER-SEN  
**VEKİLİ** : AV. MELTEM SALMAN  
Necatibey Caddesi No:82/16 Kızılay Çankaya/ANKARA

**DAVALI** : POSTA VE TELGRAF A.Ş. GENEL MÜDÜRLÜĞÜ  
ANKARA

**VEKİLLERİ** : AV. FADİME AYDIN  
AV. HAYRİYE ÇAĞLA ORDUOĞLU (Aynı yerde)

**DAVANIN ÖZETİ** : Gaziantep PTT Başmüdürlüğü, Şahinbey PTT Merkezi Karataş Şubesi'nde memur olarak görev yapan davacı Sendika üyesinin 399 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 44. maddesi ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/B-d maddesi uyarınca kınama cezasıyla tecziyesine ilişkin işlemin; hukuka aykırı olduğu, davacı Sendika üyesinin aynı zamanda 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 istenilmektedir.

**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 2011/851 Esas, 2011/1534 sayılı kararının Danıştay 12. Dairesinin 24/12/2015 gün ve 2012/5815 Esas, 2015/7216 sayılı kararı ile bozulması üzerine bozma kararına uyularak dava dosyası yeniden incelenmek suretiyle işin gereği görüldü:

23.05.2013 tarihli ve 28655 sayılı Resmi Gazete de yayımlanarak yürürlüğe giren 6475 sayılı Posta Hizmetleri Kanunu'nun 3. maddesinin birinci fıkrasının (y) bendinde, "PTT: Posta ve Telgraf Teşkilatı Anonim Şirketi" olarak tanımlanmış; "Değiştirilen ve yürürlükten kaldırılan hükümler ile atıflar" başlıklı 31. Maddesinin üçüncü fıkrasında, T.C. Posta ve Telgraf Teşkilatı Genel Müdürlüğüne yapılan atıflar PTT'ye yapılmış sayılır hükmüne yer verildiğinden, "Posta ve Telgraf Teşkilatı Anonim Şirketi" davalı idare kabul edilerek işin esasına geçildi.

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 Kararname hükmü 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.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/B-d maddesinde; "Hizmet dışında Devlet



T.C.  
GAZİANTEP  
2. İDARE MAHKEMESİ  
ESAS NO : 2017/779  
KARAR NO : 2017/1234

memurunun itibar ve güven duygusunu sarsacak nitelikte davranışlarda bulunmak" kınama cezasını gerektiren fiil ve haller arasında sayılmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının Gaziantep PTT Başmüdürlüğü, Şahinbey PTT Merkezi Karataş Şubesi'nde memur olarak görev yaptığı ve aynı zamanda KESK Haber-Sen Gaziantep İl Temsilcisi 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 30-40 kişilik bir grupla Gaziantep Başmüdürlüğü önünde slogan atılıp basın açıklaması yapılması, olayın mahalli basında yer alması, yine aynı Sendika tarafından aynı basın bildirisini altına el yazısıyla; "Sizden istirahatım bizlere bu acıları olumsuzlukları yaşatan Gaziantep PTT Başmüdürlüğü 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; davacı hakkında 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/B-d maddesi uyarınca kınama cezasıyla tecziyesi yönünde getirilen teklif doğrultusunda davacıya 04.01.2011 tarihli işlemle kınama cezası verilmesi üzerine bu işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

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 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 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 Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu(KESK)'nun çağrısına uyararak, parlamentoda tartışılmakta olan kamu yönetimi kanun tasarisini 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*



T.C.  
GAZİANTEP  
2. İDARE MAHKEMESİ  
ESAS NO : 2017/779  
KARAR NO : 2017/1234

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.

Bu durumda; davacının KESK Haber-Sen Gaziantep İl Temsilcisi sıfatıyla basın açıklamasına ve yürüyüşe katılarak, kurum idarecileri aleyhine slogan atma eyleminde bulunmuş olması "hizmet dışında Devlet memurunun itibar ve güven duygusunu sarsacak nitelikte davranışlarda bulunmak" fiili kapsamında değerlendirilemeyeceğinden ve sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerekeceğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen bu fiil nedeniyle davacıya disiplin cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 100,70-TL yargılama gideri ile 174,40-TL temyiz yargılama giderinin ve A.A.Ü.T. uyarınca takdir olunan 990,00 TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya ödenmesine, 103,80 TL karar düzeltme giderinin davalı idare üzerinde bırakılmasına, artan posta avansının kararın kesinleşmesini müteakip yatırana iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren otuz (30) gün içinde Danıştay nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere, 15/06/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

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

<b>YARGILAMA GİDERLERİ(davacı) :</b>	
Başvurma Harcı :	18,40 TL
Karar Harcı :	18,40 TL
Vekalet Harcı :	2,90 TL
Posta Gideri :	61,00 TL
<b>TOPLAM :</b>	<b>100,70 TL</b>

<b>TEMYİZ YARGILAMA GİDERLERİ(davacı) :</b>	
T.Başvurma Harcı :	103,50 TL
Karar Harcı :	43,90 TL
Posta Gideri :	27,00 TL
<b>TOPLAM :</b>	<b>174,40 TL</b>

<b>K.D. YARGILAMA GİDERLERİ (Davalı) :</b>	
Karar Düzeltme Harcı :	60,80 TL
Posta Gideri :	43,00 TL
<b>TOPLAM :</b>	<b>103,80 TL</b>

