

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/823

KARAR NO : 2017/975

DAVACI : EROL ÇAĞLAYAN'I TEMSİLEN HABER-SEN

VEKİLİ : AV.MELTEM SALMAN ALTUNOĞLU

Adakale Sokak No:28/1 YenişehirANKARA

DAVALI : POSTA VE TELGRAF TEŞKİLATI ANONİM ŞİRKETİ

VEKİLİ : AV. AYŞİN ÖRGE

Aydın Ptt Başmüdürlüğü Güzel Hisar Mah. Albay Şefik Cad. No:3
Merkez/AYDIN

DAVANIN ÖZETİ : Muğla İli, Mentеше PTT Merkez Müdürlüğü'nde memur olarak görev yapmakta olan davacı tarafından, üyesi olduğu Haber- Sen Sendikası'nın almış olduğu karar uyarınca 12 ve 13 Ekim 2015 tarihlerinde iş bırakma eylemine katıldığı iki günün yıllık izninden düşürülmesine yönelik 04.04.2016 tarih ve 3956 sayılı işlemin, hakkında yapılan soruşturma sonucunda disiplin cezası uygulanmadığı, işe gitmediği iki günün yıllık izninden düşülmesinin yasal dayanağının bulunmadığı, kanunilik ilkesine, hukuka ve mevzuata aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı hakkında yapılan soruşturma sonucunda geçerli mazereti olmadan göreve gelmediğinin tespit edildiği, hakkında disiplin cezası uygulanması gerektiği kanaati oluşturduğu ancak Anayasa Mahkemesi'nin 18.09.2014 tarihli kararı ile Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'nun yerleşik kararları nedeniyle sendikal faaliyet kapsamında değerlendirilmesi gerektiğinden disiplin cezası verilmemekle birlikte yazılı olarak ikaz edildiği, davacının 2008-2014 yılları arasında almış olduğu başkaca disiplin cezalarının bulunduğu, işlemin hukuka ve mevzuata uygun olduğu belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Muğla 2. İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüşüldü;

Dava, Muğla İli, Mentеше PTT Merkez Müdürlüğü'nde memur olarak görev yapmakta olan davacı tarafından, üyesi olduğu Haber- Sen Sendikası'nın almış olduğu karar uyarınca 12 ve 13 Ekim 2015 tarihlerinde iş bırakma eylemine katıldığı iki günün yıllık izninden düşürülmesine yönelik 04.04.2016 tarih ve 3956 sayılı işlemin iptali istemine ilişkindir.

399 Sayılı Kamu İktisadi Teşebbüsleri Personel Rejiminin Düzenlenmesi ve 233 sayılı Kanunu Hükmünde Kararnamenin Bazı Maddelerinin Yürürlükten Kaldırılmasına Dair Kanun Hükmünde Kararname'nin, 21. Maddesinde Yıllık İznin, sözleşmeli personelden hizmeti 10 yıla kadar olanlara (10 yıl dahil) yılda 20 gün, 10 yıldan fazla olanlara yılda 30 gün ücretli izin verileceği, yıllık izin verilmesine esas hizmetin tesbitinde kamu kurum ve kuruluşlarında geçen fiili hizmet süreleri ile askerlik hizmeti gözönüne alınacağı, bu şekilde hizmet süresi bir yıldan az olanlar ile kısmi zamanlı istihdam edilenlerden bir yıldan az süreli sözleşme yapılanlara (yıl içinde memur statüsünden sözleşmeli statüye geçirilenler hariç) yıllık izin verilmeyeceği, yıllık izinlerin, teşebbüs veya bağlı ortaklığın uygun bulacağı zamanlarda toptan veya ihtiyaca göre kısım kısım kullanılabilmesi, 23. Maddesinde ise sözleşmeli personelin mazeret, refakat, hastalık izinleri ile ücretli veya ücretsiz izinleri hakkında kadroları ekli 1 sayılı cetvelde gösterilen personelin tabi olduğu hükümlerin uygulanacağı, düzenlenmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 104.maddesinin C fıkrasında ise "(A) ve (B) fıkralarında belirtilen hâller dışında, merkezde atamaya yetkili amir, ilde vali, ilçede kaymakam ve yurt dışında diplomatik misyon şefi tarafından, birim amirinin muvafakati ile bir yıl içinde toptan veya bölümler hâlinde, mazeretleri sebebiyle memurlara on gün izin verilebilir. Zaruret hâlinde öğretmenler hariç olmak üzere, aynı usulle on gün daha mazeret izni verilebilir. Bu takdirde, ikinci kez verilen bu izin, yıllık izninden düşülür." hükmü yer almaktadır.

Dosyanın incelenmesinden; Muğla İli, Mentеше PTT Merkez Müdürlüğü'nde memur olarak



T.C.
MUĞLA
2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/823
KARAR NO : 2017/975

görev yapmakta olan davacının üyesi olduğu Haber- Sen Sendikası'nın almış olduğu karar uyarınca 12 ve 13 Ekim 2015 tarihlerinde iş bırakma eylemine katılarak izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediğinden bahisle hakkında yürütülen soruşturma sonucunda yazılı olarak ikaz edilmesi ve eyleme katıldığı iki günün yıllık izninden düşürülmesine yönelik 04.04.2016 tarih ve 3956 sayılı işlemin, görevinde olmadığı iki günün yıllık izninden düşürülmesine ilişkin kısmının iptali istemiyle görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davacının üyesi olduğu Haber- Sen Sendikası'nın almış olduğu karar uyarınca 12 ve 13 Ekim 2015 tarihlerinde gerçekleşen göreve gelmeme eyleminin yerleşik yargı kararları uyarınca özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği ve sendikal faaliyet kapsamında bir gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiği bu nedenlerle hakkında disiplin cezası uygulamasına gidilemediğinin soruşturma raporunda da belirtilmiş olmasına rağmen mazeret olarak değerlendirilmesi gerektiğinin idare tarafından da kabul edildiği bir durum nedeniyle kanuni dayanağı olmadan "görevinde olmadığı iki günün yıllık izninden düşürülmesine" ilişkin işlemin tesis edildiği görülmektedir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 123. maddesinde idarenin bütünlüğü ve yasallığı ilkesi kabul edilmiş, bu ilkenin sonucu olarak 128. maddesinde, "Devletin, kamu iktisadi teşebbüsleri ve diğer kamu tüzelkişilerinin genel idare esaslarına göre yürütmekle yükümlü oldukları kamu hizmetlerinin gerektirdiği asli ve sürekli görevler, memurlar ve diğer kamu görevlileri eliyle görülür. Memurların ve diğer kamu görevlilerinin nitelikleri, atanmaları, görev ve yetkileri, hakları ve yükümlülükleri, aylık ve ödenekleri ve diğer özlük işleri kanunla düzenlenir." hükmüne yer verilmiştir. Davaya konu işlem bir disiplin soruşturması sonucunda düzenlenen idari işlem niteliğinde olup, bu işlemin de Anayasa, kanunlar ve diğer mevzuat için belirlenen ilke ve usullere uygun olarak tesis edilmesi gerekmektedir.

Bu durumda, dosya kapsamı, ilgili mevzuat hükümleri ve hukuk genel ilkelerinin birlikte değerlendirilmesinden; kanuni dayanağı olmayan davaya konu işlemin tesisinde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 127,30 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, 990,00 TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacı vekiline verilmesine, artan posta ücretinin hükmün kesinleşmesinden sonra istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde İzmir Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere 01/06/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
MELİKE KOZİK
37986

Üye
MEHMET SAİD ÖZYURT
182302

Üye
HAYAT YAZMAN
195241

YARGILAMA GİDERLERİ	
Başvuru Harcı :	29,20 TL
Karar Harcı :	29,20 TL
Vekalet Harcı :	4,30 TL
Posta Gideri :	64,60 TL
TOPLAM :	127,30 TL

