

T.C.
ANKARA

7. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/5159

KARAR NO : 2017/1399

DAVACI : MUSTAFA DALVEREN ADINA EĞİTİM VE BİLİM
EMEÇİLERİ SENDİKASI

VEKİLİ : AV. MAHMUT NEDİM ELDEM
Cinnah Caddesi Willy Brant Sokak No:13 Çankaya/ANKARA

DAVALI : ÇANKAYA KAYMAKAMLIĞI/ANKARA

DAVANIN ÖZETİ : Ankara İli, Çankaya İlçesi, Anıttepe Anadolu Lisesi'nde öğretmen olarak görev yapmakta olan davacının 29.12.2015 tarihinde mazeretsiz olarak (1) gün görevine gelmediğinden bahisle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125. maddesinin (C) fıkrasının b bendi uyarınca "1/30 oranında aylıktan kesme" cezası ile tecziye edilmesine ilişkin İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 19.09.2016 tarih ve 2016/337 sayılı kararının; 29.12.2015 tarihinde üyesi olduğu Eğitim ve Bilim Emekçileri Sendikası'nın hizmet üretmeme eylemine katıldığı, sendikaların aldığı karar doğrultusunda göreve gitmeme gerekçesiyle disiplin cezası uygulanmasının Anayasa'nın 53. maddesinde tanımlanan sendikal hakkı kullanılamaz hale getirdiği, İLO Sözleşme hükümlerine de aykırı olduğu, sendikal faaliyet kapsamında göreve gitmemenin disiplin ya da adli yönden suç olarak değerlendirilemeyeceği yönünde AİHM, Danıştay ve Anayasa Mahkemesi kararlarının bulunduğu ileri sürülerek iptali ile bu işlem nedeniyle yoksun kalınan parasal haklarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Eğitim ve Bilim Emekçileri Sendikası'nın 25.12.2015 tarih ve 121 sayılı kararı ile "Savaşa hayır, barışa evet şiarıyla üretimden gelen gücünü kullanarak bir günlük iş bırakma eylemi" kararı aldığı ve davacının bu kararı gerekçe göstererek 29.12.2015 tarihinde göreve gelmediği, kamu görevlilerinin sendikal örgütlenme hakları olmakla birlikte sendikal faaliyetlerin kamu görevlilerinin ekonomik, sosyal, mesleki ve özlük haklarının ve çalışma koşullarının iyileştirilmesi amacını taşıması gerektiği, işlemin hukuka uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 7. İdare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; Ankara İli, Çankaya İlçesi, Anıttepe Anadolu Lisesi'nde öğretmen olarak görev yapmakta olan davacının 29.12.2015 tarihinde mazeretsiz olarak (1) gün görevine gelmediğinden bahisle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125. maddesinin (C) fıkrasının b bendi uyarınca "1/30 oranında aylıktan kesme" cezası ile tecziye edilmesine ilişkin İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nün 19.09.2016 tarih ve 2016/337 sayılı kararının iptali ile bu işlem nedeniyle yoksun kalınan parasal haklarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125. maddesinin birinci fıkrasının C-b bendinde "Özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" fiili aylıktan kesme cezasını gerektiren fiil ve haller arasında sayılmıştır.

Dosyanın incelenmesinden; davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan 25.12.2015 tarih ve 121 sayılı "Savaşa hayır, barışa evet şiarıyla üretimden gelen gücünü kullanarak bir günlük iş bırakma eylemi" kararı uyarınca 29.12.2015



T.C.

ANKARA

7. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/5159

KARAR NO : 2017/1399

tarihinde 1 gün göreve gelmediği, davacı hakkında başlatılan disiplin soruşturması sonucunda, davacının 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125. maddesinin birinci fıkrasının C-b bendi uyarınca "1/30 oranında aylıktan kesme" cezası ile cezalandırılmasına karar verilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Uyuşmazlıkta, davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak 29.12.2015 tarihinde 1 gün göreve gelmeme eyleminin 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi kapsamında değerlendirilip değerlendirilemeyeceğinin tespiti önem taşımaktadır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 90. maddesinin son fıkrasında; "Usulüne göre yürürlüğe konulmuş Milletlerarası andlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine başvurulamaz. (Ek cümle: 07/05/2004 - 5170 S.K./7.mad) 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." hükmü yer almıştır.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin "Dernek kurma ve toplantı özgürlüğü"nün düzenlendiği 11.maddesinde; herkesin asayiş 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 sınırlandırılabilceği, 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 çağırısına 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, başvuruların AIHS'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, sendikal faaliyet gereği, 29.12.2015 tarihinde göreve gelmeme eyleminin özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği ve sendikal faaliyet kapsamında bir gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle davacıya 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca "1/30 oranında aylıktan kesme" cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamıştır.

Nitekim, Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunun 22.05.2013 tarih ve E:2009/1063, K:2013/1998 sayılı kararı da bu yöndedir.



T.C.
ANKARA
7. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2016/5159
KARAR NO : 2017/1399

Diğer taraftan; hukuka aykırılığı yargı kararı ile saptanan işlem sebebiyle ilgililerin uğradığı zararların tazmini Anayasal ve yasal bir zorunluluktur.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, işlem nedeniyle davacının maaşından yapılan kesintinin davanın açılış tarihi olan 05/12/2016 tarihinden itibaren işletilecek yasal faizi ile birlikte hesaplanarak davalı idarece davacıya **ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 106,70-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 990,00-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihinden itibaren 30 gün içinde **Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf** yolu açık olmak üzere, 26/04/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
GÜL FİLİZ ERCAN
ASLANTAŞ
33774

Üye
RIZA GÜNDAY
182253

Üye
RÜYA GÜMÜŞBOĞA
TEPE
195097

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	29,20 TL
Karar Harcı :	29,20 TL
Vekalet Harcı :	4,30 TL
Posta Gideri :	44,00 TL
TOPLAM :	106,70 TL

ASLI GİBİDİR

