

8114



DAVACI : SOLMAZ TURGUT'U TEMSİLEN EĞİTİM-SEN
VEKİLİ : AV. ASUMAN TOKGÖZ SUCU
Cinnah Cad. Willy Brant Sk. No:13-**Çankaya/ANKARA**

DAVALI : ARGUVAN KAYMAKAMLIĞI- **Arguvan/MALATYA**

DAVANIN ÖZETİ : Malatya ili, Arguvan ilçesi, Atatürk İlkokulu'nda sınıf öğretmeni olarak görev yapan davacının, üyesi olduğu Sendikanın aldığı karar gereği 29/12/2015 tarihinde bir gün sendikal eyleme katılması nedeniyle işe gitmediğinden bahisle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/1-C-(a) maddesi uyarınca "1/30 oranında aylıktan kesme" cezasıyla cezalandırılmasına ilişkin 21/10/2016 tarih ve E.11755093 sayılı işlemin; hukuka aykırı olduğu, sendika tarafından alınan karar gereği gerçekleştirilen eylemin kabul edilebilir bir mazeretten kaynaklandığı, sendikal eylem nedeniyle kişilerin cezalandırılmasının hem Anayasa hem de Uluslararası Sözleşmelere aykırı olduğu iddialarıyla iptali ile aylıktan yapılan kesintinin yasal faiziyle birlikte hesaplanarak iadesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davalı idarece savunma dilekçesi verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Malatya İdare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek gereği görüldü.

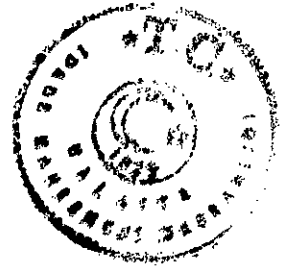
Dava; Malatya ili, Arguvan ilçesi, Atatürk İlkokulu'nda sınıf öğretmeni olarak görev yapan davacının, üyesi olduğu Sendikanın aldığı karar gereği 29/12/2015 tarihinde bir gün sendikal eyleme katılması nedeniyle işe gitmediğinden bahisle 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/1-C-(a) maddesi uyarınca "1/30 oranında aylıktan kesme" cezasıyla cezalandırılmasına ilişkin 21/10/2016 tarih ve E.11755093 sayılı işlemin iptali ile aylıktan yapılan kesintinin yasal faiziyle birlikte hesaplanarak iadesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 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 olabilir." 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.



T.C.
MALATYA
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/472
KARAR NO : 2017/919



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 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.

Dava dosyanın incelenmesinden; Malatya ili, Arguvan ilçesi, Atatürk İlkokulu'nda sınıf öğretmeni olarak görev yapan davacının, üyesi olduğu sendikanın aldığı karar gereği 29/12/2015 tarihinde bir gün sendikal eyleme katılması nedeniyle işe gitmediğinden bahisle 657 sayılı Kanun'un 125/1-C-a maddesi uyarınca aylıktan kesme cezası ile cezalandırılması üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

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 tasarısını protesto etmek üzere düzenlenen bir günlük ulusal eyleme katılmaları nedeniyle 11/12/2003 tarihinde göreve gelmedikleri için uyarı 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 ihlal edildiğine karar vermiştir.

Bu durumda; davacının, üyesi olduğu sendikanın aldığı bir karar sonucunda gerçekleşen 1 günlük hizmet üretmeme eylemine katılması, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/1-C-(a) maddesinde düzenlenen "kasıtlı olarak, verilen emir ve görevleri yapmamak, görev mahallinde kurmlarca belirlenen usul ve esasları yerine getirmemek...." fiili kapsamında değerlendirilemeyeceğinden ve sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerekeceğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle davacıya 657 sayılı Kanunun 125. maddesi uyarınca disiplin cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Öte yandan, dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığından işlem nedeniyle aylığından yapılan kesintinin davalı idarece davanın açıldığı 07/03/2017 tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte hesaplanarak davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline**, tazmin talebinin kabulü ile işlem işlem nedeniyle davacının aylığından yapılan kesintinin davalı idarece davanın açıldığı 07/03/2017 tarihinden itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte hesaplanarak davacıya



T.C.
MALATYA
İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2017/472
KARAR NO : 2017/919

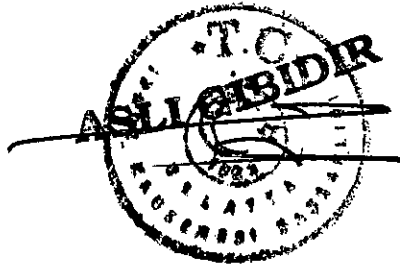
ödenmesine, aşağıda dökümü yapılan 122,40 TL yargılama gideri ile kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 990,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, posta ücreti avansından artan kısmın kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, bu kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Gaziantep Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere, 31/05/2017 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.

Başkan
AHMET MERT
102678

Üye
ESENGÜL ALBAYRAK
SEKBAN
152960

Üye
RECEP YARGICI
178541

YARGILAMA GİDERLERİ		
Başvurma Harcı :	31,40 TL	
Karar Harcı :	31,40 TL	
Vekalet Harcı :	4,60 TL	
Posta Gideri :	55,00 TL	
TOPLAM :		122,40 TL



**T.C.
MALATYA
İdare Mahkemesi**

Dosya No : 2017/472 İdare

TAAHHÜTLÜ

No:



Adı Soyadı : Davacı SOLMAZ TURGUT'U TEMSİLEN EĞİTİM-SEN
Vekili Av. ASUMAN TOKGÖZ SUCU
Cinnah Caddesi Willy Brant Sokak No:13 - Çankaya
06540 Çankaya/ Ankara

adresinde bulunur.

12 Haziran 2017



Buradan katlayınız.