

27.07.2017

T.C.

ANKARA

12. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/785

KARAR NO : 2017/858

DAVACI :

VEKİLİ :

Av. Duygu DEMİREL

Mithatpaşa Caddesi 50/11 Kızılay Çankaya/ANKARA

DAVALI :

Adli Yargı İlk Derece Mahkemesi Adalet Komisyonu Başkanlığı
ANKARA

DAVANIN ÖZETİ

: Ankara Cumhuriyet Başsavcılığı Denetimli Serbestlik İnfaz Bürosunda zabıt katibi olarak görev yapan davacının, iki (2) gün göreve gelmediğinden bahisle 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin 29/01/2016 tarih ve 2015/2 sayılı işlemin üyesi bulunduğu Büro Emekçileri Sendikası tarafından alınan karara uyarak yapılan etkinliğe katıldığı, dolayısıyla sendikal faaliyet kapsamında iki gün göreve gelmemesinin disiplin cezası verilmesini gerektirmeyeceği iddialarıyla iptali ile bu işlem nedeniyle uğradığı maddi kayıplarının yasal faiziyle birlikte ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

: Davacının bağlı bulunduğu sendikanın almış olduğu iki (2) günlük grev kararına uyarak işe gelmediği, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'na göre devlet memurlarının grev yapmalarının kati suretle yasaklandığı, devlet memurlarının tabi olduğu disiplin hükümleri yönetmeliğine göre de bu hususun disiplin suçu olmaktan çıkarıldığına dair bir ibare bulunmadığı, bu hususta herhangi bir düzenleme yapılmadığı sürece bu eylemi gerçekleştiren kamu görevlisinin disiplin cezası almasını engelleyici herhangi bir yasa bulunmadığı, işlemin hukuka uygun olduğu, ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 12. İdare Mahkemesince dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; Ankara Cumhuriyet Başsavcılığı Denetimli Serbestlik İnfaz Bürosunda zabıt katibi olarak görev yapan davacının, iki (2) gün göreve gelmediğinden bahisle 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin 29/01/2016 tarih ve 2015/2 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesinde, "Özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek, " fiilinin Devlet memurunun brüt aylığından 1/30 ile 1/8 oranında kesinti yapılmasını gerektireceği hükme bağlanmıştır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasa'nın Toplantı ve gösteri yürüyüşü düzenleme hakkı başlıklı 34. Maddesinde; 'Herkes, önceden izin almadan, silahsız ve saldırısız toplantı ve gösteri yürüyüşü düzenleme hakkına sahiptir.' hükmü ile; Sendika kurma hakkı başlıklı 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' hükümleri düzenlenmiştir.

Yine; Anayasasınının 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



T.C.

ANKARA

12. İDARE MAHKEMESİ

EŞAS NO : 2016/785

KARAR NO : 2017/858

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 asayişini 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 sınırlandırılabilmesi, 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 dosyasının incelenmesinden; Ankara Cumhuriyet Başsavcılığı Denetimli Serbestlik İnfaz Bürosunda zabıt katibi olarak görev yapan davacının, üyesi bulunduğu Büro Emekçileri Sendikası tarafından alınan 10/10/2015 tarih ve 150 sayılı kararı ve sendikanın bağlı olduğu Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu'nun Merkez Yürütme Kurulu'nca 10/10/2015 tarih ve 78 sayılı kararı, KESK, DİSK, TMMOB ve TBB'nin çağrısı ile 10 Ekim 2015 tarihinde 'Savaşa İnat Barışa Hemen Şimdi' temalı Barış ve Demokrasi mitinginde yapılan saldırı sonucu yaşamını yitirenleri anmak, cenazelerini kaldırmak, katliamı lanetlemek için 11-12-13 Ekim 2015 tarihlerinde yas ilan edilmesine, 12-13 Ekim 2015 tarihlerinde grev yapılmasına karar verildiği, davacı bağlı olduğu yazı işleri müdürüne iş bu iki (2) günlük grev kararına istinaden işe gelmeyeceğini bildirdiği ve işyerinden ayrılarak 12/10/2015-13/10/2015 tarihlerinde mesaiye gelmediğinin tutanak altına alındığı, Ankara Cumhuriyet Başsavcılığı Bilgi İşlem Müdürlüğü'nce 15/10/2015 tarihli yazılarında davacının 12/10/2015 pazartesi 08.45'de 13/10/2015 salı 08.25'de Ankara Adliye Sarayına giriş yaptığının bildirildiği, açılan disiplin soruşturması neticesinde düzenlenen 15/01/2016 tarihli soruşturma raporunda; davacının kamusal hizmetleri aksatma hedefinin olmadığı, yapılan eylemin şahsi bir eylem olmaması, ulusal ve uluslararası hukuki düzenlemelerden doğan kanuni hakkın kullanıldığı disiplin cezası verilmesine yer olmadığı kanatının bildirildiği halde disiplin amiri olan yazı işleri müdürü tarafından verilen kararla 12/10/2015-13/10/2015 tarihlerinde mesaiye gelmediğinden bahisle 657 sayılı Kanununun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezasıyla cezalandırılmasına ilişkin işlemin iptali ile işlemde kaynaklanan zararların doğumundan itibaren işletilecek yasal faizi ile tazmini istemi ile bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Bu durumda; yukarıdaki mevzuat hükümleri ve dava dosyasındaki tüm bilgi ve belgeler ile soruşturma raporu birlikte değerlendirildiğinde; davacının üyesi bulunduğu sendikanın bağlı konfederasyonun yetkili kurullarınca alınan karara uyararak sendikal faaliyet gereği, 12/10/2015-13/10/2015 tarihlerinde iki (2) gün göreve gelmeme eyleminin özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği; zira, davacının üyesi olduğu ve diğer sendikalarla birlikte birçok meslek birliğinin katıldığı faaliyetin; hayatını kaybedenlerin anısına yas tutmak, yakınlarına destek olmak, saldırıyı kınamak mahiyetinde kamu yararına, sosyal barışa ve yardımlaşmaya hizmet eden demokratik bir eylem olduğu, ayrıca davacının bağlı olduğu yazı işleri müdürüne iki (2) günlük grev kararına istinaden işe geleceğini bildirdiği de dikkate alındığında; sendikal faaliyet kapsamında iki gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamıştır.

Nitekim; Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'nun 22/05/2013 tarih E:2009/1063-K:2013/1998 sayılı kararı ve Danıştay 12. Daire Başkanlığı'nın 12/09/2014 gün ve E:2011/1916, K:2014/5657 sayılı kararı da bu yöndedir.

Öte yandan, hukuka aykırılığı saptanan dava konusu işlem nedeniyle davacının

T.C.
ANKARA
12. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2016/785
KARAR NO : 2017/858

aylığından kesilen miktarın da Anayasanın 125. maddesi uyarınca yasal faiziyle birlikte ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin **iptaline** davacının aylığından kesilen miktarın davanın açıldığı 17/02/2016 tarihinden itibaren uygulanacak yasal faiziyle birlikte davacıya **ödenmesine**, aşağıda dökümü yapılan 131,70 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 990,00 TL vekalet ücretinin davalı idarece davacıya verilmesine, bu kararın kesinleşmesinden sonra posta ücreti avansından artan miktarın davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren **30 gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere 15/03/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.**

Başkan

Üye

Üye

YARGILAMA GİDERLERİ :

