

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/830

KARAR NO : 2016/2594

DAVACI : TEMSİLEN EĞİTİM SEN

VEKİLİ : AV. METİN İRİZ
Merkez Efendi Mah. Mevlana Cad. Güney Yan Yol Sok. No:96
D:51 Cevizlibağ Zeytinburnu/İSTANBUL

DAVALI : ESENYURT KAYMAKAMLIĞI

VEKİLİ : AV.EMEL OZAN - İl Millî Eğitim Müdürlüğü-İSTANBUL

DAVANIN ÖZETİ : İstanbul İli, Esenyurt İlçesi,

Ortaokulunda matematik dersi öğretmeni olarak görev yapan davacının, 29.12.2015 tarihlerinde 1 (bir) gün süreyle izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediğinden bahisle, hakkında yürütülen soruşturma uyarınca 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi uyarınca "1/30 oranında Aylıktan Kesme cezasıyla" tecziyesine ilişkin Esenyurt Kaymakamlığı (İlçe Millî Eğitim Müdürlüğü)'nın 05.04.2016 tarih ve 3842575 sayılı işleminin; hukuka aykırı olduğu, anılan tarihlerde bağlı olduğu sendikanın aldığı eylem kararları uyarınca işe gitmeme eyleminin Anayasa, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi ve kanunlar ile güvenceye alınan sendikal faaliyet kapsamında olduğu, iddiasıyla iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının bir gün süreyle işe gelmemesinin sendikal eylem kapsamında mazeret olarak kabul edilemeyeceği, davacı hakkında yürütülen soruşturma sonucu düzenlenen 11.03.2016 tarih ve 663.07/E.3924 sayılı soruşturma raporu uyarınca davacıya 657 sayılı Yasanın 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında maaş kesim cezası verilmesi işlemin hukuka ve mevzuata uygun olduğu belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul 2. İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava, İstanbul İli, Esenyurt İlçesi, Ortaokulunda matematik dersi öğretmeni olarak görev yapan davacının, 29.12.2015 tarihlerinde 1 (bir) gün süreyle izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediğinden bahisle, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi uyarınca "1/30 oranında Aylıktan Kesme cezasıyla" tecziyesine ilişkin Esenyurt Kaymakamlığı (İlçe Millî Eğitim Müdürlüğü)'nin 05.04.2016 tarih ve 3842575 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

14/7/1965 tarih ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Toplu eylem ve hareketlerde bulunma yasağı" kenar başlıklı 26. maddesinde; "Devlet memurlarının kamu hizmetlerini aksatacak şekilde memurluktan kasıtlı olarak birlikte çekilmeleri veya görevlerine gelmemeleri veya görevlerine gelipte Devlet hizmetlerinin ve işlerinin yavaşlatılması veya aksatılması sonucunu doğuracak eylem ve hareketlerde bulunmaları yasaktır" hükmüne yer verilmiştir.

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/830

KARAR NO : 2016/2594

657 sayılı Kanun'un "Aylıktan kesme" kenar başlıklı 125/C-b maddesinde, "Özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek" fiilinin aylıktan kesme cezasını gerektiren fiil ve haller arasında olduğu, aynı zamanda 125.maddenin 3.fikrasında "Geçmiş hizmetleri sırasındaki çalışmaları olumlu olan ve ödül veya başarı belgesi alan memurlar için verilecek cezalarda bir derece hafif olmanı uygulanabilir" hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının Esenyurt İlçesi,

Ortaokulunda matematik dersi öğretmeni olarak görev yaptığı, üyesi olduğu KESK'ye bağlı Eğitim ve Bilim Emekçileri Sendikası (Eğitim-Sen)'nin aldığı karar uyarınca 29.12.2015 tarihinde 1 (bir) gün süreyle izinsiz ve mazeretsiz olarak görevine gelmediği gerekçesiyle hakkında yürütülen soruşturma sonucunda düzenlenen 11.03.2016 tarih ve 663.07/E.3924 sayılı soruşturma raporu uyarınca 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası verilmesi üzerine anılan işlemin iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak 29.12.2015 tarihinde 1 gün göreve gelmeme eyleminin; 657 sayılı Kanun'un 125. maddesi kapsamında olup olmadığı, davacının üyesi bulunduğu Sendika'nın kararının, davacı açısından mazeret sayılıp sayılmayacağı, uyuşmazlığın çözümü için 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"nü düzenlediği 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 güvenliğinin,kamu emniyetinin korunması, kamu düzenininin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlanabilirileceği, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel olmadığı kuralına yer verilmiştir.

Bu durumda, davacının, üyesi olduğu sendikanın aldığı karar doğrultusunda, göreve gelmeme eyleminin özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemek fiili kapsamında değerlendirilemeyeceği ve sendikal faaliyet kapsamında bir veya iki gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle davacıya 657 sayılı Yasanın 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında maaş kesim cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemden hukuka uyarlık bulunmamıştır.

2. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2016/830

KARAR NO : 2016/2594

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 126,70TL yargılama gideri ile karar tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 900,00TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin karar kesinleştikten sonra isteği halinde davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içinde **İstanbul Bölge İdare Mahkemesi** nezdinde **istinaf yolu** açık olmak üzere, 28.12.2016 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
AHMET DURMAZ
42967

Üye
HALİL ONUR
165726

Üye
MURAT AKKAŞ
165635

YARGILAMA GİDERLERİ :

Başvurma Harcı : 29,20TL
Karar Harcı : 29,20TL
Vekalet Harcı : 4,30TL
Posta Gideri : 64,00TL
TOPLAM : 126,70TL