

T.C.
DANIŞTAY
ONİKİNCİ DAİRE

Esas No : 2013/10057
Karar No : 2013/10231

Temyiz İsteminde Bulunan (Davacı) : adına EĞİTİM - SEN

Vekili : Av. Bedia Boran Bulut

Cinnah Caddesi Willy Brandth Sokak No:13 Çankaya/ANKARA

Karşı Taraf (Davalı) : Çanakkale Valiliği / ÇANAKKALE

İstem Özeti : Çanakkale İdare Mahkemesince verilen 25/07/2013 tarih ve E:2013/614, K:2013/510 sayılı kararın, temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Savunma verilmemiştir.

Danıştay Tetkik Hâkimi :

Düşüncesi : Sendikal faaliyet kapsamında bir günlük işi bırakma eylemine katılarak 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırılan davacı hakkında tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı mahkeme kararının bozulması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onikinci Dairesince işin gereği düşünüldü:

Dava; Çanakkale İli, İlköğretim Okulu'nda matematik öğretmeni olarak görev yapan davacının 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

İdare Mahkemesince, davacının eyleminin sendikal faaliyet kapsamında bir gün göreve gelmemek olarak kabulü mümkün olmadığından, disiplin suçu teşkil eden eylemi nedeniyle davacı hakkında tesis edilen dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

Davacı, işlemin hukuka aykırı olduğunu öne sürmekte ve idare mahkemesi kararının temyizen incelenerek bozulmasına karar verilmesini istemektedir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesinde özürsüz olarak bir veya iki gün göreve gelmemenin aylıktan kesme cezasını gerektireceği düzenlenmiştir.

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin "Toplanma ve örgütlenme özgürlüğü" başlıklı 11. maddesinde:

" 1. Herkes, barışçıl nitelikli toplanma özgürlüğü ve çıkarlarını korumak için sendika kurma ve sendikaya girme hakkı dahil, başkalarıyla birlikte örgütlenme özgürlüğü hakkına sahiptir.

2. Bu hakların kullanımına, ulusal güvenliğin ya da kamu emniyetinin yararı, düzensizliğin ya da suçun önlenmesi için, sağlığın ya da ahlakın korunması için yahut başkalarının haklarının ve özgürlüklerinin korunması için, hukukun öngördüğü ve bir demokratik toplumda gerekli olanlardan başka hiçbir kayıtlama getirilmeyecektir. Bu Madde, silahlı kuvvetler, polis örgütü ya da Devlet idaresi mensupları tarafından bu hakların kullanılmasına hukuka uygun kayıtlamalar getirilmesini engellemeyecektir." hükmüne yer verilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden; Çanakkale İli, İlköğretim Okulu'nda matematik öğretmeni olarak görev yapan davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurumlarınca alınan karara uyarak 25/11/2009 tarihinde yapılan 1 günlük iş bırakma eylemine katılarak göreve

germediği, bu eylemi nedeniyle de 657 sayılı Kanun'un 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırıldığı, davacının sendika üyeliğine ise 11/12/2009 tarihinde kabul edildiği, bu haliyle davacının sendikal eylem tarihi itibarıyla sendika üyesi olmadığı görülmektedir.

Davacının sendikal eylemin yapıldığı tarihte sendika üyesi olmamasının eylemin suç teşkil etmediği sonucunu değiştirmeyeceği, sendikal eyleme destek niteliğinde olan görevi terk etme eyleminin de kabul edilebilir bir mazeretle işlendiği sonucuna ulaşıldığından aksi yönde tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmamıştır.

Nitekim İnsan Hakları Avrupa Mahkemesi'nin 17/07/2008 tarihli ve K:23018/04 sayılı kararında işi bırakma eyleminin gerçekleştiği dönemde sendika üyesi olmayanların da kamu çalışanlarının koşullarının iyileştirilmesi amacıyla bir günlük ulusal greve katıldıklarından üye olup olmama durumu gözetilmeksizin AİHS'nin 11. maddesinin ihlal edildiğine karar verilmiştir.

Açıklanan nedenlerle, davacının temyiz isteminin kabulü ile temyize konu mahkeme kararının bozulmasına, yeniden bir karar verilmek üzere dosyanın anılan mahkemeye gönderilmesine, 10/12/2013 tarihinde oyçokluğu ile karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

Üye

Üye

(X)

(X) KARŞI OY:

İşi bırakma eyleminin gerçekleştiği tarih itibarıyla anılan sendikanın üyesi olmayan davacının eyleminin sendikal faaliyet kapsamında değerlendirilmesi mümkün olmadığından tesis edilen işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı ve mahkeme kararının onanması gerektiği oyu ile aksi yöndeki karara katılmıyorum.

Üye

