

T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU
Eisas No : 2009/1063
Karar No : 2013/1998



Temyiz Eden (Davacı) : Ahmet Murat Özhan adlı Eğitim ve Bilim Erteklileri Sendikası
Vekili : Av. Mahmut Nedim Eldanış
Cinnah Cd. Willy Brandt Sk. No:13 Çankaya/ANKARA
Karşı Taraf (Davalı) : Merzifon Kaymakamlığı - Merzifon / AMASYA
İstemin Özeti : Samsun İdare Mahkemesinin 03/12/2008 günü, E:2008/916, K:2008/1731 sayılı ısrar kararının, davacı tarafından temyizlenince bozulması istenilmektedir.
Savunmanın Özeti : Savunma verilmemiştir.
Danıştay Teşkilat Hakimi : Ayşe Çakırca Ruibil
Düşünçesi : Temyiz isteminin kabulü ile ısrar kararının bozulması gerekligi düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunda dosya incelemesi gereği görüşüldü:

Dava; öğretmen olarak görev yapan davaçının, bir gün görevde bulunmadığında bahisle 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıkta kesme cezası ile cezalandırılmasına ilişkin 09/04/2004 günü, 2661 sayılı işlenmin iptali, işlenmeden kayıtlanan zararların doğumundan itibaren işletilecek yasal faizi ile tazmini istemi ile açılmıştır.

Samsun İdare Mahkemesinin 21/10/2004 günü, E:2004/776, K:2004/1446 sayılı kararıyla; davaçının, bağlı olduğu sendikanın almış olduğu eylem kararı uyarınca, hak arama hüriyeti çerçevesinde görevde gitmediği ileri sürülmekte ise de; 4588 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu'nda kamu görevlilerinin mesaiye girmesini ve görev yapmasını engelleyecek biçimde karar alma ve faaliyetle bulunma yetkisi tanınmadığının açık olduğu; anılan sendikanın yasal olmayan çağrısına uymak suretiyle öğretmenlik görevine izinsiz ve özürsüz gelmediği, öğrencilerini öğrenim hakkından yoksun bıraktığı sabit olan davaçının söz konusu eyleminin "özürsüz" görevde gelmemeye kapsamında değerlendirilmesi sonucu verilen aylıkta kesme cezasında hukuka aykırılık görülmeli gerekçesi ile dava reddedilmiştir.

Bu karar, temyiz incelemesi sonucu Danıştay Onikinci Dairesinin 13/05/2008 günü, E:2006/2180, K:2008/2808 sayılı kararıyla; 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesinde; özürsüz olarak bir veya iki gün görevde gelmemek filinin aylıkta kesme cezasını gerektiren fil ve haller arasında sayıldığı; davaçının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak kamu görevlilerinin içinde bulunduğu mali sıkıntılardan kısmen düzeltilmesi ve kamuoyuna bilinen bu sıkıntıları yine kamuoyuna anlatarak destegenin sağlanması amacıyla 11/12/2003 tarihinde 1 gün görevde gelmemek eylemini gerçekleştirdiğinin anlaşıldığı; bu durumda, sendikal faaliyet kapsamında bir gün görevde gelmemek eyleminin mazeret olarak kabulü gereğinden, 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesinde öngörülen "özürsüz" filinin mazeret olarak kabulü gereğinden, 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesinde öngörülen "özürsüz" olarak bir gün görevde gelmemek filinin sübuta ermediği sonuç ve kanadına varlığından, disiplin suçlu işkili etmeyecek eylem nedeniyle davaçı hakkında tesis edilen işlemede hukuka uyarık bulunmadığı gerekçesiyle bozulmuş ise de; İdare Mahkemesi davanın reddi yolundaki ilk kararında ısrar etmiştir.

Davaçı, ısrar kararını temyiz etmekle ve bozulmasını istemektedir.
657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun 125/C-b maddesinde; özürsüz olarak bir veya iki gün görevde gelmemek fili aylıkta kesme cezasını gerektiren fil ve haller arasında sayılmıştır.

Dosyanın incelemesinden; davaçının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak kamu görevlilerinin içinde bulunduğu mali sıkıntılardan kısmen düzeltilmesi ve kamuoyuna bilinen bu sıkıntıları yine kamuoyuna anlatarak destegenin sağlanması amacıyla 11/12/2003 tarihinde 1 gün görevde gelmemek eylemi nedeniyle 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca 1/30 oranında aylıkta

T.C.
DANIŞTAY
İDARI DAVA DAİRELERİ KURULU
Esas No : 2009/1063
Karar No : 2013/1998

kesme cezası ile cezalandırıldığı, bu işlemin iptali ile iştenmekten kaynaklanan zararların doğumundan ilibaren işletilecek yasal faizi ile tazmini istemi ile bakılan davanın apılıceği anlaşılmıştır.

Uyuşmazlıkta, davacının, üyesi bulunduğu sendikahın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak 11/12/2003 tarihinde 1 gün görevde gelmemek 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 anlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anaya Mahkemesine başvurulamaz. (Ek cümle: 07/05/2004 - 5170 S.K./7.mad) Usulüne göre yürürlüğe konulmuş temel hak ve özgürlüklerle ilişkin milletlerarası anlaşmalarla kanunların aynı konuda farklı hükümler içermesi nedeniyle çıkabilecek uyuşmazlıklarda milletlerarası anlaşma hükümleri esas alınır." hükmü yer almıştır.

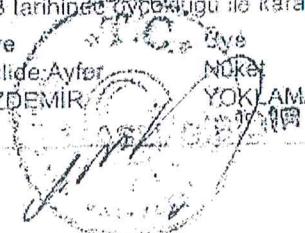
Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin "Dernek kurma ve toplantı özgürlüğü"nün düzenlendiği 11.maddesinde; herkesin aseyi bozmayan toplantılar yapmak, dernek kurmak, ayrıca pikarlarını korumak için başkalarıyla birlikte sendikalar kurmak ve sendikalara katılmak haklarına sahip olduğu, bu hakların kullanılmasının, demokratik toplumda zorunlu tedbirler niteliğinde olarak, ulusal güvenliğin, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakin veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amacıyla ve ancak yasayla sınırlanılabileceği, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel olmadığı kuralına yes verilmiştir.

Avrupa İnsan Hakkı Mahkemesi 15/09/2009 tarihli, Kaya ve Seyhan - Türkiye kararında (aplication no: 30946/04); Eğitim-Sen Üyesi Öğretmenlere, 11/12/2003 tarihinde KESK'in çağrısına uyarak, parlamentoda tartışılmasında olan kamu yönetimi kanun tasısını protesto etmek üzere düzenlenen bir günlük ulusal eyleme katılmaları nedeniyle 11/12/2003 tarihinde görevde gelmediği için uyarma cezası verilmesinin, her ne kadar bu ceza çok küçük olsa da, sendika üyelerinin pikarlarını korumak için meşru grev ya da eylem günlerine katılmaktan vazgeçirecek bir nitelik taşıdığı, öğretmenlere verilen disiplin cezasının «acil bir sosyal ihliyacık» tekabül etmediği ve bu nedenle «demokratik bir toplumda gerekli» olmadığı sonucuna varmış, bunun sonucu olarak, bu davada, başvurularının AİHS'nin 11. maddesi anlamında gösteri yapma özgürlüğünü etkili bir şekilde kullanma haklarının orantısız olarak pişnendiği gereklisiyle Avrupa İnsan Hakkı Sözleşmesinin 11.maddesinin ihlal edildiğine karar vermiştir.

Bu durumda, davacının, sendikal faaliyet gericiliği, 11/12/2003 tarihinde görevde eyleminin özürsüz olarak bir veya iki gün görevde gelmemek gibi kapsamında değerlendirilemeyeceği ve sendikat faaliyet kapsamında bir gün görevde gelmemekinin mazeret olarak kabulü gerekligidenden, disiplin suçu leşkil etmeyen eylem nedeniyle davacıya 657 sayılı Kanunun 125/C-b maddesi uyarınca ayıktan kesme cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemdede hukuka uyruk bulunmamıştır.

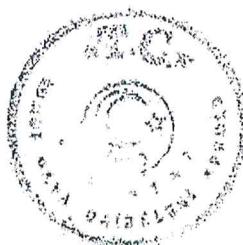
Açıklanan nedenlerle, davacının temyiz istemini kabulüne, Samsun İdare Mahkemesinin 03/12/2008 günü, E:2008/916, K:2008/1731 sayılı kararının BOZULMASINA, dosyanın anılan İdare Mahkemesine gönderilmesine, kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 22/05/2013 tarihinde görevde olduğu ile karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye
Sinan	Halide Ayfer	Nüket	Gürsel
YÖRÜKOĞLU	ÖZDEMİR	YOKLAMACIOĞLU	MEKİK



T.C.
D A N I Ş T A Y
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU
Esas No : 2009/1063
Karar No : 2013/1998

Üye Şaban IŞIK (X)	Üye Ali İhsan ŞAHİN	Üye İbrahim ALUSTA (X)	Üye Halil ÇIRAK	Üye Vahit BEKTAS
Üye Hasan GÜZELER	Üye Mehmet ÇELİK	Üye Orhan BOYRAZ	Üye Abdükkadir ATALIK (X)	Üye Yağcan EKMEKÇİ (X)
Üye Prof. Dr. Ali Dursun ULUSOY			Üye Fatih CİHANGİR	



T.C.
DANIŞTAY
İDARI DAVA DAİRELERİ KURULU
Esas No : 2009/1063
Karar No : 2013/1298

KARŞI OY

X- Temyiz dileğçesindetieri sürülen nedenler, İdare Mahkemesi kararının bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemişinden israr kararının onanması gerektiği oyyla karara katılmiyoruz.

Üye
Saban
IŞIK

Üye
İbrahim
ALIUSTAT

Üye
Abdulkadir
ATALIK

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ

