

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/918
KARAR NO : 2021/1773

DAVACI : NERM N ÇET N TEMS LEN E T M VE B L M GÖRENLER
SEND KASI (E T M-)

VEK L : AV. BURAK SABUNCU -UETS[16927-29778-52317]

DAVALI : Z M R VAL L

VEK L : AV. AY E HANDE AYDO MU BAL
Fevzi Çakmak Mah. 452 Sokak No:15 Kat:2 Konak/ Z M R

DAVANIN ÖZET : Milli E itim Bakanlı na ba lı zmir ili, Bergama ilçesinde bulunan Dereköy EBSO Ortaokulunda Türkçe Ö retmeni olarak görev yapmakta olan davacı tarafından, nöbetçi oldu u günlerde ö renci servislerinin kontrollerini yapmadı ı gerekçesiyle hakkında Bergama Kaymakamlı ı lçe Milli E itim Müdürlü ü'nün 22.06.2020 tarih ve 8258799 sayı ile tesis edilen 1/30 oranında aylıkta kesme disiplin cezası i lemi ile bu karara kar ı yaptı ı itirazın reddine dair zmir Valili i l Milli E itim Disiplin Kurulunun 09.07.2020 tarih ve 254 sayılı i leminin; haksız ve hukuka aykırı oldu u, disiplin cezasının süre a mına u radı ı, ö renci servislerinin kontrolünün görev tanımı içerisinde yer almadı ı, sendika tarafından alınan kararın uygulanması mahiyetinde denetim görevinin yerine getirilmedi i, bu sebeple kendisine ceza verilmesinin Anayasa'ya ve Türkiye'nin de taraf oldu u uluslararası sözleşme melere aykırı oldu u, disiplin cezası i leminde kamu yararının gözetilmedi i ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET : Usule ili kin olarak davanın süresi içerisinde açılmadı ı, esasa ili kin ise disiplin cezasının kamu yararı ve hizmet gerekleri do rultusunda tesis edildi i ileri sürülerek davanın reddinin gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren zmir 5. dare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek i in gere i görü üldü:

Davalı idarenin usule ili kin itirazı yerinde görülmeyerek i in esasının incelenmesine geçildi.

Dava, Milli E itim Bakanlı na ba lı zmir ili, Bergama ilçesinde bulunan Dereköy EBSO Ortaokulunda Türkçe Ö retmeni olarak görev yapmakta olan davacı tarafından, nöbetçi oldu u günlerde ö renci servislerinin kontrollerini yapmadı ı gerekçesiyle hakkında Bergama Kaymakamlı ı lçe Milli E itim Müdürlü ü'nün 22.06.2020 tarih 8258799 sayı ile tesis edilen 1/30 oranında aylıkta kesme disiplin cezası i lemi ile bu karara kar ı yaptı ı itirazın reddine dair zmir Valili i l Milli E itim Disiplin Kurulunun 09.07.2020 tarih ve 254 sayılı i leminin iptali istemiyle açılmı tır.

657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun "Disiplin cezalarının çe itleri ile ceza uygulanacak fiil ve haller" ba lıklı 125/C-a maddesinde; "*Kasıtlı olarak; verilen emir ve görevleri tam ve zamanında yapmamak, görev mahallinde kurumlarca belirlenen usul ve esasları yerine getirmemek, görevle ilgili resmi belge, araç ve gereçleri korumamak, bakımını yapmamak, hor kullanmak*" fiilinin "aylıktan kesme" cezasını gerektiren fiil ve hallerden oldu u belirtilmi , aylıktan kesme cezası, cezanın memurun, brüt aylı ından 1/30 - 1/8 arasında kesinti yapılmasıdır ekinde tanımlanmı , "Disiplin cezası vermeye yetkili amir ve kurullar:" ba lıklı 126.maddesinin 1.fikrasında; "*Uyarma, kınama ve aylıktan kesme cezaları disiplin amirleri tarafından; kademe ilerlemesinin durdurulması cezası, memurun ba lı oldu u kurumdaki disiplin kurulunun kararı alındıktan sonra, atamaya yetkili amirler il disiplin kurullarının kararlarına dayanan hallerde Valiler tarafından verilir.*" hükmüne yer verilmi tir.

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/918

KARAR NO : 2021/1773

Anayasa'nın 90. maddesinin son fıkrasında, "Usulüne göre yürürlü e konulmu Milletlerarası andla malar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine ba vurulamaz. Usulüne göre yürürlü e konulmu temel hak ve özgürlüklere ili kin milletlerarası andla malarla kanunların aynı konuda farklı hükümler içermesi nedeniyle çıkabilecek uyu mazlıklarda milletlerarası andla ma hükümleri esas alınır." hükmü yer almı tır.

Avrupa nsan Hakları Sözle mesi'nin dernek kurma ve toplantı özgürlü ünün düzenlendi i 11. maddesinde; herkesin asayi i bozmayan toplantılar yapmak, dernek kurmak, ayrıca çıkarlarını korumak için ba kalarıyla birlikte sendikalar kurmak ve sendikalara katılmak haklarına sahip oldu u, bu hakların kullanılmasının, demokratik toplumda zorunlu tedbirler niteli inde olarak, ulusal güvenli in, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sa lanması ve suç i lenmesinin önlenmesi, sa lı ın veya ahlakın veya ba kalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlandırılabilce i, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya Devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında me ru sınırlamalar konmasına engel olmadı ı kuralına yer verilmi tir.

Anayasa Mahkemesi, üyesi oldu u sendikanın ça rısına uyarak görevine gitmeyen ve mazeretsiz olarak göreve gelmedi inden bahisle uyarma cezası ile cezalandırılan iki ba vurucu hakkında verdi i, 18.09.2014 tarihli, 2013/8463 ba vuru numaralı ve 06.01.2015 tarihli, 2013/8517 ba vuru numaralı kararlarında; demokrasilerde vatandaşların biraraya gelerek ortak amaçları izleyebilece i örgütlerin varlı ının sa lıklı bir toplumun önemli bir bile ni oldu u, demokrasilerde böyle bir örgütün Devlet tarafından saygı gösterilmesi ve korunması gereken temel haklara sahip oldu u, istihdam alanında kendi üyelerinin menfaatlerinin korunmasını amaçlayan örgütler olan sendikaların, bireylerin kendi menfaatlerini korumak için kolektif olu umlar meydana getirerek biraraya gelebilme özgürlü ü olan örgütlenme özgürlü ünün önemli bir parçası oldu u, örgütlenme özgürlü ünün, bireylere topluluk halinde siyasal, kültürel, sosyal ve ekonomik amaçlarını geli tirme imkanı sa ladı ı, sendika hakkını kullanan bireylerin, ço ulculuk, ho görü ve açık fikirlilik gibi demokratik toplumun temel ilkelerinin korunmasından yararlanaca ı, iddete te vik etme veya demokratik ilkelerin reddi söz konusu olmadı ı sürece sendika hakkı çerçevesinde dile getirilen bazı görü ler veya bunların dile getirilme biçimi yetkili makamların gözünde kabul edilmez olsa dahi, ifade, örgütlenme ve sendikal özgürlükleri ortadan kaldırmaya yönelik tedbirlerin demokrasiye hizmet edemeyece i ve hatta tehlikeye dü ürece i belirtilmi ve ba vuruya konu disiplin cezası de erlendirmesinde, dava konusu eylem gününün, tüm ülkede önceden bildirildi i, söz konusu eylemin yapılmasına yetkili merciler tarafından itiraz edildi i de ileri sürülmedi inden ba vurucunun bu eyleme katılarak sendikal hakkını kullandı ına karar vermi tir.

Avrupa nsan Hakları Mahkemesi, 15/09/2009 tarihli *Kaya ve Seyhan-Türkiye* kararında (Ba vuru No:30946/04); sendika üyesi kamu görevlilerinin, alınan karar uyarınca düzenlenen bir günlük ulusal eyleme katılmaları nedeniyle göreve gelmedikleri için disiplin cezası verilmesinin, sendika üyelerinin çıkarlarını korumak için me ru grev ya da eylem günlerine katılmaktan vazgeçirecek bir nitelik ta ıdı ı, ö retmenlere verilen disiplin cezasının "*acil bir sosyal ihtiyaca*" tekâbül etmedi i ve bu nedenle "*demokratik bir toplumda gerekli*" olmadı ı sonucuna varmı , ba vuranların gösteri yapma özgürlü ünü etkili bir ekilde kullanma haklarının orantısız olarak çi nendi i gerekçesiyle Avrupa nsan Hakları Sözle mesinin 11. maddesinin ihlal edildi ine karar vermi tir.

Dosyanın incelenmesinden, zmir ili, Bergama ilçesinde bulunan Dereköy EBSO Ortaokulunda Türkçe Ö retmeni olarak görev yapmakta olan davacının, kendisine okul idaresi tarafından verilen ö renci servislerinin denetlenmesi görevini sendikasının almı oldu u karar sebebiyle yerine getirmeyece ine dair 20.02.2020 ve 25.02.2020 tarihlerinde okul idaresine sunmu oldu u dilekçeler sebebiyle hakkında Bergama Kaymakamı ının 27.02.2020 tarihli ve E.4332233 sayılı ek soru turma onayı ile ba latılan idari soru turma neticesinde 22.06.2020 tarih ve E.8258799 sayı ile hakkında 1/30 oranında aylıkta kesme disiplin cezası ile tecziyesine karar verildi i, davacı tarafından bu cezaya kar ı

T.C.
ZM R

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2020/918
KARAR NO : 2021/1773

yapmı oldu u itirazın zmir Valili i 1 Milli E itim Disiplin Kurulunun 09.07.2020 tarih ve 254 sayılı kararı ile reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Uyu mazlık konusu olayda, davacının üyesi bulundu u sendikanın 16.09.2019 tarihli ve 772 sayılı kararı ile 2019-2020 e itim ve ö retim yılı boyunca asli görevli olmamalarına ra men ta ımalı e itim yapılan okullarda ö renci servisi i lemlerinin (araç sürücüsünün kimli ini, sürücü belgesini kontrol, aracın ruhsatını, plakasını, sigorta ve emniyet kemerlerini kontrol vs.) üye ö retmenlerce yapılmamasının kararla tırıldı ı görülmekle, davacının üyesi bulundu u sendikanın 16.09.2019 tarihli ve 772 sayılı Merkez Yönetim Kurulu kararı uyarınca gerçekleştirilen ö renci servislerinin denetimini yapmama eyleminin Uluslararası Sözle meler ile de güvence altına alınan Anayasal hakkını kullanması sebebiyle sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerekece inden, disiplin suçu te kil etmeyen eylem nedeniyle tesis edilen dava konusu i lemde hukuka uyarlık bulunmadı ı sonuç ve kanaatine ula ılmı tır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu i lemin **iptaline**, a a ıda dökümü yapılan 192,10 TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 2.040,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinle mesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebli ini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde zmir Bölge dare Mahkemesi'ne istinaf yolu açık olmak üzere, 12/11/2021 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan
NURETT N YUNUS UYSAL
37981

Üye
ENVER ERKAN
212492

Üye
ERDEM SA DIÇ
182308

YARGILAMA G DERLER	:
Ba vurma Harcı :	54,40 TL
Karar Harcı :	54,40 TL
Vekalet Harcı :	7,80 TL
Posta Gideri :	82,50 TL
TOPLAM :	199,10 TL