

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2021/1903

KARAR NO : 2022/770

DAVACI :

AHEF KAZANIR!

VEK L : AV. SERVET AKTAN
-UETS[16402-04179-29995]

DAVALI : ZM R VAL L / ZM R

VEK L : AV.

Sümer Mah. 451 Sokak No:2 zmir l Sa lık Müdürlü ü Hukuk Ve
Muhakemat Birimi Konak/ ZM R

DAVANIN ÖZET : zmir ili, Buca ilçesi, 5 nolu Evka 1 Aile Sa lı ı Merkezinde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından özlük haklarının azaltıldı ı, yönergede ve klavuzda belirtilen haliyle kronik hasta takip ve tedavisinin sa lık hizmetlerini aksataca ı hususunun kamuoyuna açıklanmasını amaçlayan sendika kararı kapsamında 16.08.2021 ve 27.08.2021 tarihlerinde 2 gün görevine gitmedi inden bahisle aylık ücretinden kesilen 709,88 TL'nin ödenmesi istemiyle yaptığı 16.09.2021 tarihli başvurunun reddine ili kin zmir Valili i l Sa lık Müdürlü ü'nün 11.10.2021 tarih ve 10424 sayılı i leminin; davacının sendikal eylem nedeniyle i bıraktı ı, davacının üyesi oldu u dernek ve sendikanın almı oldu u i bırakma kararları gere i bu faaliyete katılımı nedeniyle herhangi bir soru turma yapılmaksızın 2 günlük maa mın kesildi i, hukuka aykırı oldu u ileri sürülerek iptali ile davacının maa mından yapılan kesintinin kesinti tarihinden itibaren i letilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET :Usul bakımından davanın süresinde açılmadı ı, dava konusu edilen maa tan kesinti yapılmasına ili kin i lemin idari davaya konu edilebilir kesin ve yürütülebilir i lem mahiyetinde olmadı ı, esas bakımından ise; davacıya herhangi bir disiplin cezası uygulanmadı ı, davacının 2021 yılı A ustos ayı maa mının hesaplanmasının ba lı bulundu u Buca İlçe Sa lık Müdürlü ünçe yerinde denetim yapılmasına müteakip 06/09/2021 tarihli ve E.5177 sayılı yazı ekinde gönderilen personel takip formunda izin-rapor hariç 16/08/2021 tarihinde ve 27/08/2021 tarihinde görev ba nda olmadı ı belirtildi inden ve aile hekimlerine mevzuat gere ince fiilen çalı tı ı gün üzerinden ödeme yapıldı ından davacıya gitmedi i günler hariç olmak üzere 29 gün üzerinden maa ödemesi yapıldı ı, dava konusu i lemin hukuka uygun oldu u ileri sürülerek davanın reddi gerekti i savunulmaktadır.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren zmir 5. dare Mahkemesi'nce, duru ma için önceden belirlenerek taraflara bildirilen 22/03/2022 tarihinde, davacı M.U.B ile davalı idareyi temsilen Av. E'nin geldi i görülerek taraflara söz verilip usulüne uygun duru ma yapıldıktan sonra dava dosyası incelenmek suretiyle i in gere i dü ünüldü:

Davalı idarenin usule yönelik itirazları yerinde görülmeyerek i in esasına geçildi.

Dava; zmir ili, Buca ilçesi, 5 nolu Evka 1 Aile Sa lı ı Merkezinde sözleşmeli aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından özlük haklarının azaltıldı ı, yönergede ve klavuzda belirtilen haliyle kronik hasta takip ve tedavisinin sa lık hizmetlerini aksataca nı kamuoyuna açıklamayı amaçlayan sendika kararı kapsamında 16.08.2021 ve 27.08.2021 tarihlerinde 2 gün görevine gitmedi inden bahisle aylık ücretinden kesilen 709,88 TL'nin ödenmesi istemiyle yaptığı 16.09.2021 tarihli başvurunun reddine ili kin zmir Valili i l Sa lık Müdürlü ü'nün 11.10.2021 tarih ve 10424

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2021/1903

KARAR NO : 2022/770

sayılı i leminin iptali ile davacının maa ından yapılan kesintinin kesinti tarihinden itibaren i letilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine karar verilmesi istemiyle açılmış tır.

4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu'nun 18. maddesinde, "Kamu görevlileri, i saatleri dı ında veya i verenin izni ile i saatleri içinde sendika veya konfederasyonların bu Kanunda belirtilen faaliyetlerine katılmalarından dolayı farklı bir i leme tabi tutulamaz ve görevlerine son verilemez." hükmü bulunmaktadır.

Avrupa nsan Hakları Sözleşmesi'nin "Toplanma ve örgütlenme özgürlü ü" ba lıklı 11. maddesinde:

" 1. Herkes, barı çıl nitelikli toplanma özgürlü ü ve çıkarlarını korumak için sendika kurma ve sendikaya girme hakkı dahil, ba kalarıyla birlikte örgütlenme özgürlü ü hakkına sahiptir.

2. Bu hakların kullanımına, ulusal güvenli in ya da kamu emniyetinin yararı, düzensizli in ya da suçun önlenmesi için, sa lı in ya da ahlakın korunması için yahut ba kalarının haklarının ve özgürlüklerinin korunması için, hukukun öngördü ü ve bir demokratik toplumda gerekli olanlardan ba ka 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.

Öte yandan, 5258 sayılı Aile Hekimliği Kanunu'nun Personelin statüsü ve malî haklar ba lıklı 3/1. maddesinde; Sa lık Bakanlığı 'nın; Bakanlık veya di er kamu kurum veya kurulu ları personeli olan uzman tabip, tabip ve aile sa lı ı elemanı olarak çalı tırılacak sa lık personelini, kendilerinin talebi ve kurumlarının veya Bakanlı ın muvafakatı üzerine, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile di er kanunların sözleşmeli personel çalı tırılması hakkındaki hükümlerine ba lı olmaksızın, sözleşmeli olarak çalı tırmaya veya bu nitelikteki Bakanlık personelini aile hekimliği uygulamaları için görevlendirmeye veya aile hekimliği uzmanlık e itimi veren kurumlarla sözleşme yapmaya yetkili oldu u, aynı maddenin 5. fıkrasının 1. cümlesinde; Sözleşme yapılan aile hekimi ve aile sa lı ı elemanlarına, 657 sayılı Kanunun 4 üncü maddesinin (B) bendine göre belirlenen en yüksek brüt sözleşme ücretinin aile hekimi için (6) katını, aile sa lı ı elemanı için (1,5) katını a mamak üzere tespit edilecek tutarın, çalı ılan ay sonuçlarının ilgili sa lık idaresine bildiriminden itibaren onbe gün içerisinde ödenece i, aynı Kanun'un 8/2. maddesinde; Aile hekimi ve aile sa lı ı elemanlarıyla yapılacak sözleşme yer alacak hususlar ve bu Kanunda belirlenen esaslar çerçevesinde bunlara yapılacak ödeme tutarları ile bu ücretlerden indirim oran ve artları, sözleşmenin feshini gerektiren nedenlerin, Maliye Bakanlı ının uygun görü ü alınarak, Sa lık Bakanlı ının teklifi üzerine Bakanlar Kurulunca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenece i kuralına yer verilmiştir.

Aile Hekimliği Kanununun 8.maddesinin ikinci fıkrasına dayanılarak hazırlanan, 30/06/2021 tarihli ve 31527 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlü e giren Aile Hekimliği Sözleşme ve Ödeme Yönetmeli 'nin "Aile hekimi ödeme esasları" ba lıklı 18 inci maddesinde ödemelerin unsurları ve hesaplama yöntemi detaylı olarak yer almakla birlikte birinci fıkrasının "Sözleşmeyle çalı tırılan aile hekimine çalı ılan gün sayısına göre ödeme yapılır." hükmüne yer verildi i görülmektedir

Dava dosyasının incelenmesinden; Aile ve Toplum Sa lı ı Merkezleri'nde görev yapan personelin özlük haklarının azaltıldı ı, kazanılmı haklarının ellerinden alındı ı, yönergede ve klavuzda belirtilen haliyle kronik hasta takip ve tedavisinin sa lık hizmetlerini aksataca ı hususunun kamuoyu dikkatini çekmek amacıyla 16.08.2021 ve 27.08.2021 tarihlerinde sendikal i bırakma kararı çerçevesinde davacının söz konusu tarihlerde 2 gün i e gelmedi i tespit edildi inden bahisle ücretinden kesilen tutarın kendisine ödenmesi istemiyle yaptığı ba vurunun dava konusu i lemle reddi üzerine bakılan davanın açıldı ı anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen Aile Hekimliği Ödeme ve Sözleşme Yönetmeli i uyarınca çalı tırılan aile hekimlerine ödenecek ücret belirlenirken çalı ılan gün sayısının esas alınaca ı ve çalı ılan gün sayısı üzerinden ücretin ödenece i hüküm altına alınmı , aynı düzenlemeye yıllık izin veya görevlendirme gibi

T.C.
ZM R

5. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2021/1903

KARAR NO : 2022/770

İstisnalar getirilerek fiilen çalışılmaması durumunda da ödeme yapılabileceği hüküm altına alınmıştır.

Dava konusu olayda, davacının üyesi olduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan kararda rultusunda sendikal eylemde bulunduğu, bu eylemin yukarıda alıntısı yapılan Uluslararası Sözleşme hükmü uyarınca mazeret olarak kabulünün gerekeceği, mazeret olarak kabul edilen sendikal faaliyet sebebiyle, ilgililer hakkında ayrıca eyleme katıldıkları günlerin kesinti yapılarak ücretlerine yansıtılmasının örgütlenme ve sendikal faaliyetlerde bulunma hürriyetine doğrudan etki doğuracağı ve Anayasa ve Uluslararası Sözleşmeler kapsamında güvence altına alınan "*çıkartılmaları korumak için sendika kurma ve sendikaya girme hakkı dahil, bağımlılıklarıyla birlikte örgütlenme özgürlüğü hakkı*"nın zedelenmesine sebep olacaktır açık olduğundan, sendikal eylemin kabul edilebilir mazeret olarak değerlendirilmesi gerekirken, aksi yorumla tesis edilen ve davacının ücretinde kesintiye sebep olan dava konusu işlemlerde hukuka ve mevzuata uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemlerin **iptaline**, davacının maaşından kesilen 709,88 TL'nin ödenmesi isteminin **kabulüne** ve söz konusu tutarın davacının maaşından kesinti yapıldığı tarihten itibaren işletilecek yasal faiziyle birlikte davacıya ödenmesine, ayrıca dökümü yapılan yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 2.550,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta giderinin davacıya iadesine, 2577 sayılı Kanununun 45/1. maddesi uyarınca **kesin olarak**, 06/04/2022 tarihinde karar verildi.

HAKİM

195156

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>	
Bağvurma Harcı :	59,30 TL
Karar Harcı :	59,30 TL
Vekalet Harcı :	8,50 TL
Posta Gideri :	142,00 TL
TOPLAM :	269,10 TL