

T.C.
ISPARTA
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2015/644
KARAR NO : 2015/1092

DAVACI : EMSİLEN TÜRK SAĞLIK-S
VEKİLLERİ : AV. HASAN HÜSEYİN DOĞDU
AV. BURCU YABAN VAROL
Erzurum Mahallesi Talatpaşa Bulvarı No:160 Kat:5 Cebeci
Çankaya/ANKARA

DAVALI : ISPARTA VALİLİĞİ/ISPARTA
VEKİLİ : AV. UTKU UFUK ZENGİ
İstiklal Mahallesi 113. Cadde No:84 İl Sağlık Müdürlüğü Ek Hizmet
Binası Merkez/ISPARTA

DAVANIN ÖZETİ : Isparta Halk Sağlığı Müdürlüğü Gülcü Aile Sağlığı Merkezinde aile sağlığı elemanı olarak görev yapan davacı tarafından; Aile Hekimliği Uygulaması Kapsamında Sağlık Bakanlığınca Çalıştırılan Personele Yapılacak Ödemeler ile Sözleşme Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 14.maddesi ve Ek-2 numaralı cetvelde yer alan, izinsiz işe gelmemek fiilini işlediğinden bahisle 5(beş) ihtar puanı cezası ile cezalandırılmasına ilişkin davalı idarenin 31.03.2015 tarih ve 170 sayılı işleminin; sendikal faaliyetten dolayı ceza verilemeyeceği, bu konuda yargı kararları bulunduğu, mevzuata ve hukuka aykırı olduğu iddia edilerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının 10.01.2015 tarihinde üyesi olduğu sendikanın faaliyetine katıldığından dolayı işe gelmeme fiilinin sabit olduğu, hukuka ve mevzuata uygun işlem tesis edildiği, davanın gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Isparta İdare Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; Isparta Halk Sağlığı Müdürlüğü Gülcü Aile Sağlığı Merkezinde aile sağlığı elemanı olarak görev yapan davacının, Aile Hekimliği Uygulaması Kapsamında Sağlık Bakanlığınca Çalıştırılan Personele Yapılacak Ödemeler ile Sözleşme Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 14.maddesi ve Ek-2 numaralı cetvelde yer alan, izinsiz işe gelmemek fiilini işlediğinden bahisle 5(beş) ihtar puanı cezası ile cezalandırılmasına ilişkin davalı idarenin 31.03.2015 tarih ve 170 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

Aile Hekimliği Uygulaması Kapsamında Sağlık Bakanlığınca Çalıştırılan Personele Yapılacak Ödemeler ile Sözleşme Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 14.maddesi Ek-2'de yer alan fiilleri işleyen sözleşmeli aile hekimlerine ve aile sağlığı elemanlarına ilgili vali yardımcısı tarafından, tespitin Bakanlık veya Türkiye Halk Sağlığı Kurumu tarafından yapılması hâlinde ise Türkiye Halk Sağlığı Kurumunca, ihtar puanı gerektiren fiilin kişiye tebliği tarihinden itibaren yedi gün içinde alınan savunmalar uygun görülmediği takdirde fiillerine karşılık gelen ihtar puanları uygulanmak suretiyle doğrudan yazılı ihtar yapılır. Türkiye Halk Sağlığı Kurumunca yapılan ihtarlar, işlem yapılmak üzere ilgili valiliğe bildirileceği hükmüne bağlanmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının üyesi olduğu sendikanın "aile hekimleri ve aile sağlığı çalışanlarının nöbet uygulamasının sona ermesi, aile hekimliği sistemi içerisinde yer alan üyelerinin mesleki ve özlük haklarının korunması amacıyla " bir gün süreyle iş bırakma eylemini desteklediği ve kendi meslek örgütünün çağrısı üzerine iş bırakma eylemine katıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak 10.01.2015 tarihinde 1 gün göreve gelmeme eyleminin yukarıda anılan yönetmelik hükmü kapsamında değerlendirilip değerlendirilemeyeceğinin tespiti önem taşımaktadır.

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 90.maddesinin son fıkrasında; "Usulüne göre yürürlüğe konulmuş milletlerarası andlaşmalar kanun hükmündedir. Bunlar hakkında

T.C.
ISPARTA
İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2015/644
KARAR NO : 2015/1092

Anayasaya aykırılık iddiası ile Anayasa Mahkemesine başvurulamaz. (Ek cümle:07/05/2004-5170SK/7mad) 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" nün düzenlendiği 11.maddesinde; herkesin asayişini 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 güvenliğin, kamu emniyetinin korunması, kamu düzeninin sağlanması ve suç işlenmesinin önlenmesi, sağlığın veya ahlakın veya başkalarının hak ve özgürlüklerinin korunması amaçlarıyla ve ancak yasayla sınırlandırılabilmesi, bu maddenin, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında meşru sınırlamalar konmasına engel olmadığı kuralına yer verilmiştir.

Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi 15/09/2009 tarihli, Kaya ve Seyhan-Türkiye kararında (application no.30946/04) Eğitim-Sen üyesi öğretmenlere, 11/12/2003 tarihinde KESK'in çağrısına uyarak, parlamentoda tartışılmakta olan kamu yönetimi kanun tasarisini protesto etmek üzere düzenlenen bir günlük ulusal eyleme katılmaları nedeniyle 11/12/2003 tarihinde göreve gelmedikleri için uyarma cezası verilmesinin, her ne kadar bu ceza çok küçük olsa da, sendika üyelerinin çıkarlarını korumak için meşru grev ya da eylem günlerine katılmaktan vazgeçecek bir nitelik taşıdığı, öğretmenlere verilen disiplin cezasının "acil bir sosyal ihtiyaca" tekabül etmediği ve bu nedenle "demokratik bir toplumda gerekli" olmadığı sonucuna varmış, bunun sonucu olarak, bu davada, başvuruların AİHS'nin 11.maddesi anlamında gösteri yapma özgürlüğünü etkili bir şekilde kullanma haklarının orantısız olarak çiğnendiği gerekçesiyle Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesinin 11.maddesinin ihlal edildiğine karar verilmiştir.

Bu durumda, davacının, sendikal faaliyet gereği 10.01.2015 tarihinde göreve gelmeme fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, disiplin suçu teşkil etmeyen bu eylem nedeniyle davacının 5 (beş) ihtar cezası ile cezalandırılmasında hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmaktadır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin iptaline, aşağıda dökümü yapılan yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 750,00 TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere, 11/11/2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

| Başkan | Üye | Üye |
|------------|-------------|--------------------|
| OKAN ÖZKUL | ZAFER ŞEKER | GÜNEŞ MARA BADILLI |
| 97704 | 101755 | 152924 |

YARGILAMA GİDERLERİ

| | |
|------------------|----------|
| Başvurma Harcı : | 27,70 TL |
| Karar Harcı : | 27,70 TL |
| Vekalet Harcı : | 4,10 TL |
| Posta Gideri : | 90,80 TL |

TOPLAM : 150,30 TL

GMB/MA_12/11/2015

