

T.C.
KONYA

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/857

KARAR NO : 2022/1361

AHEF KAZANIR!

DAVACI :
VEKİL : AV. SERVET AKTAN

DAVALI : KONYA VALİLİĞİ
VEKİL : AV.

Konya Sağlık İl Müdürlüğü Hukuk İşleri Birimi Beyhekim Mah. Kazım Karabekir Cad. No: 12 Selçuklu/KONYA

DAVANIN ÖZETİ : Konya ili, Karatay İlçesi, 03 No'lu Hasan Yumruta Aile Sağlık Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından; 27.08.2021 tarihinde bir günlük iş bırakma eylemine katılması nedeniyle bir gün işe gelmediğinden tekerrür hükümleri de uygulanarak Aile Hekimliği Sözleşme ve Ödeme Yönetmeliği Ek-3 Aile Hekimliği Uygulamasında Uygulanacak Hükümler Puan Cetveline göre 24 iştar ceza puanı verilmesine ilişkin Konya Valiliği Sağlık Müdürlüğü'nün 08.06.2022 tarih ve 1333 sayılı işleminin ilgili kısmının; Konya Aile Hekimleri Derneğinin ve Aile Hekimleri Dernekleri Federasyonunun, Genel Sağlık Sendikasının, Birinci Basamak Sağlık Çalışanları Birlik ve Dayanışma Sendikasının, Aile Hekimliği Çalışanları Sendikasının, Aile Sağlık Elemanlarını Federasyonunun, Türkiye Aile Hekimleri Uzmanlık Derneğinin yetkili kurullarınca alınan karara uyarak aile hekimlerinin özlük haklarını azaltan, kazanılmı haklarını elinden alan, birinci basamak sağlık hizmeti ile ilgili olmayan yeni görevlerin 01.07.2021 tarihinde yürürlüğe giren Aile Hekimliği Ödeme ve Sözleşme Yönetmeliği ile getirilmi olması sebebiyle bunu kamuoyuna anlatarak kamuoyunun desteğinin sağlanması amacıyla yönetmeliğin ilgili maddelerinin yeniden düzenlenmesi ve çalışanların seslerinin duyurulabilmesi için 16.08.2021 ve 27.08.2021 tarihlerinde iki günlük iş bırakma kararı alındığı, iş bırakma eylemine katıldığından, davalı idare tarafından ceza verildiği, davalı idare tarafından sendikal eylemi desteklediğinden haberdar olduğu için kötü niyetli olarak eylem tarihlerinde ASM'de denetim icra edildiği ve ASM'de olmadığı gerekçesiyle hakkında tutanak tanzim edildiği, sendikal eylem gününden önce vatandaşların bir mağduriyetinin oluşması için Konya Sağlık Müdürlüğüne bu hususun bildirildiği, idare tarafından gerekli tedbirlerin alınmasının talep edildiği, uluslararası sözleşme hükümleri çerçevesinde kamu görevlilerinin üyesi oldukları Kamu Görevlileri Örgütü'nün eylemi kapsamında iş bırakmalarının geçerli mazeret olarak kabul edilmesine dair yargı kararları olduğu, tesis olunan dava konusu işlemin hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacının 27.08.2021 tarihinde izinsiz olarak göreve gelmediği, bu hususun yapılan soruşturma ile sabit olduğu, eylemin sendikal faaliyet olarak nitelendirilemeyeceği, hakkın kötüye kullanıldığı, dava konusu işlemin hukuka ve mevzuata uygun olduğu ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Konya 2. Daire Mahkemesi'nce, duruşma için önceden belirlenerek taraflara duyurulan 08.12.2022 tarihinde duruşma açılarak, davacı vekili Av.X ile davalı idareyi temsilen Av. Y'nin geldiği görülmekle, usulüne uygun duruşma yapıldıktan sonra, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava, Konya ili, Karatay İlçesi, 03 No'lu Hasan Yumruta Aile Sağlık Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından; 27.08.2021 tarihinde bir günlük iş bırakma eylemine katılması

T.C.
KONYA

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/857

KARAR NO : 2022/1361

nedeniyle bir gün i e gelmedi inden tekerrür hükümleri de uygulanarak Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli i Ek-3 Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puan Cetveline göre 24 İhtar ceza puanı verilmesine İli kin Konya Valili i İl Sa lık Müdürlü ü'nün 08.06.2022 tarih ve 1333 sayılı İ leminin ilgili kısmının iptali istemiyle açılmış tır.

5258 sayılı Aile Hekimli i Kanunun "Yönetmelikler" ba lıklı 8. maddesinde; "Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarının çalı ma usul ve esasları; çalı lan yer, kurum ve statülerine göre öncelik sıralaması; aile hekimli i uygulamasına geçi e ve nakillere İli kin puanlama sistemi ve sayıları; aile sa lı ı merkezi olarak kullanılacak yerlerde aranacak fizikî ve teknik artlar; meslek ilkeleri; İ tanımları; performans ve hizmet kalite standartları; hasta sevk evrakı, reçete, rapor ve di er kullanılacak belgelerin ekli ve içeri i, kayıtların tutulması ile çalı ma ve denetime İli kin usul ve esaslar, Sa lık Bakanlı ınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir.(2) Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarıyla yapılacak sözleşme de yer alacak hususlar ve bu Kanunda belirlenen esaslar çerçevesinde bunlara yapılacak ödeme tutarları ile bu ücretlerden indirim oran ve artları, sözleşmenin feshini gerektiren nedenler, Cumhurbaşkanınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir. " hükmü yer almaktadır.

30.06.2021 tarih ve 31527 sayılı Resmî Gazetede yayımlanarak 01.07.2021 tarihi itibariyle yürürlü e giren Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli inin "Sözle menin İhtaren sona erdirilmesi" ba lıklı 11. maddesinde; "(1) Bu Yönetmeli in eki (EK-3 A LE HEK ML UYGULAMASINDA UYGULANACAK İHTAR PUANİCETVEL)'nde yer alan fiilleri i ledi i tespit edilen sözleşme li aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anına; a) Müdürlü ün halk sa lı ı hizmetlerinden sorumlu ba kanınca, b) Tespitin Bakanlık tarafından yapılması halinde Bakanlıkça, yazılı İhtar yapılır. (2) Sözle meli aile hekimi veya aile sa lı ı çalı anına, İhtarın tebli inden itibaren savunma yapması için yedi gün süre verilir. Yapılan savunmalar uygun görülmedi i takdirde veya süresi içinde savunma yapılmaması durumunda İhtar puanı verilir. **Bir sözleşme dönemi içerisinde herhangi bir fiilin ikinci ve devam eden ihlallerinde, İhtar puanı iki kat olarak uygulanır.** (3) İhtar puanının kendisine tebli edilen ilgili aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anı, tebli tarihinden itibaren yedi gün içinde; a) Müdürlü ün halk sa lı ı hizmetlerinden sorumlu ba kanının verdi i İhtar puanına kar ı, İl Sa lık Müdürlü üne, b) Bakanlı ın verdi i İhtara kar ı Bakan Yardımcısına, itirazda bulunabilir. İtiraz mercileri otuz gün içinde İtirazı inceleyerek karara ba lar ve karar ilgisine yazılı olarak bildirilir. (4) Bakanlıkça yapılan İhtarlar ve sonuçları, İ lemin yapılmak üzere ilgili müdürlü e bildirilir. (5) Bir sözleşme dönemi içinde verilen İhtar puanlarının iki yüz puana ulaşması halinde sözleşme, İl Sa lık Müdürü tarafından İhtaren sona erdirilir. (6) Mali yıl ba ladıktan sonra sözleşme imzalayarak göreve ba layan aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anının, sözleşme dönemi sonuna kadar kalan sürenin iki yıllık çalı ma süresine oranının, iki yüz puan ile çarpılmasıyla bulunacak puana ulaşması halinde de sözleşme, İl Sa lık Müdürü tarafından İhtaren sona erdirilir. Hesaplamalarda kesirler tama İbla edilir. (7) Bu madde hükümleri gere İnce sözleşme li İhtaren sona erdirilen aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anı, bir yıl süreyle sözleşme li aile hekimi veya aile sa lı ı çalı anı olmak üzere ba vuruda bulunamaz. (8) Bir sözleşme dönemi içinde İhtar puanlarının iki yüz puana ulaşmasının, sözleşme dönemi sona erdikten sonra tespit edilmesi halinde, tespit tarihinde geçerli olan sözleşme li İhtaren sona erdirilir. (9) İhtarı gerektiren fiilin İ lendi inin ö renildi i tarihten itibaren en geç iki ay içinde gerekli İ lemin ba latılarak, takip eden altı ay içerisinde sonuçlandırılması esastır. İhtarı gerektiren fiillerin İ lendi i tarihten itibaren iki yıl içinde İhtar puanı verilmemesi halinde İhtar puanı verme yetkisi zamana İmına u rar." hükmü, **Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak Olan EK-3 İhtar puan cetveli Ek-3-6. maddesinde ise, " zinsiz i e gelmemek (i e gelmedi i her gün için)" fiilinin 12 İhtar puanı ceza ile cezalandırılaca ı hükmü yer almaktadır.**

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 51.maddesinde; "Çalı anlar ve İ verenler, üyelerinin çalı ma İ lilerinde, ekonomik ve sosyal hak ve menfaatlerini korumak ve geli tirmek için

T.C.
KONYA

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/857

KARAR NO : 2022/1361

önceden izin almaksızın sendikalar ve üst kurulu lar kurma, bunlara serbestçe üye olma ve üyelikten serbestçe çekilme haklarına sahiptir. Hiç kimse bir sendikaya üye olmaya ya da üyelikten ayrılmaya zorlanamaz." hükmüne yer verilmi tir.

Ayrıca Anayasanın 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 getirilmi tir.

Öte yandan, **4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözle me Kanunu'nun 1. maddesinde,** "Bu Kanunun amacı, kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve menfaatlerinin korunması ve geli tirilmesi için olu turdukları sendika ve konfederasyonların kurulu u, organları, yetkileri ve faaliyetleri ile sendika ve konfederasyonlarda görev alacak kamu görevlilerinin hak ve sorumluluklarını belirlemek ve toplu sözleş me yapılmasına ili kin usul ve esasları düzenlemektir." hükmü yer almı , 3/f maddesinde, sendikanın, kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve menfaatlerini korumak ve geli tirmek için olu turdukları tüzel ki ili e sahip kurulu ları ifade edece i belirtilmi tir.

Avrupa nsan Hakları Sözle mesi'nin "Dernek Kurma ve Toplantı Özgürlü ü" ba lıklı 11. maddesinde ise; "1) Herkes asayı i bozmayan toplantılar yapmak, dernek kurmak, ayrıca çıkarlarını korumak için ba kalılarıyla birlikte sendikalar kurmak ve sendikalara katılmak haklarına sahiptir. 2) Bu hakların kullanılması, demokratik bir 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 sınırlanabilir. Bu madde, bu hakların kullanılmasında silahlı kuvvetler, kolluk mensupları veya devletin idare mekanizmasında görevli olanlar hakkında me ru sınırlamalar konmasına engel de ildir." hükmü bulunmaktadır.

Türkiye'nin de onayladı ı 87 no'lu ILO Sözle mesinin 3. maddesinde de; çalı anların ve i verenlerin örgütleri tüzük ve iç yönetmeliklerini düzenlemek, temsilcilerini serbestçe seçmek, yönetim ve etkinliklerini düzenlemek ve i programlarını belirlemek hakkına sahip oldukları ve kamu makamlarının bu hakkı sınırlayacak veya bu hakkın yasaya uygun ekilde kullanılmasına engel olacak nitelikte her türlü müdahaleden sakınmaları gerekti i düzenlemesine yer verilmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının, Konya li, Karatay lçesi, 03 No'lu Hasan Yumruta Aile Sa lı ı Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yaptı ı, davalı idare tarafından aile sa lı ı merkezi ve aile hekimli i birimlerinde yapılan rutin dı ı mesai denetimlerinde davacının 27.08.2021 tarihinde davacının mesaiye gelmedi inin tespit olundu u, bunun üzerinde hakkında inceleme ba latıldı ı, davacının Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli i Ek-3 Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puan Cetveline göre, " zinsiz i e gelmemek (i e gelmedi i her gün için)" maddesi gere ince i e gelmedi i her gün için 12 ihtar puanı ceza ile cezalandırılması yönünde teklif getirildi i, getirilen teklif do rultusunda, tekerrür hükümleri de uygulanarak Konya Valili i 1 Sa lık Müdürlü ünün dava konusu i lemi ile davacının Aile Hekimli i Sözle me ve Ödeme Yönetmeli i Ek-3 Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak İhtar Puan Cetveline göre, " zinsiz i e gelmemek (i e gelmedi i her gün için)" maddesi gere ince 24 ihtar ceza puanı ile cezalandırıldı ı, bu i leme kar ı davacı tarafından yapılan 20.06.2022 tarihli itirazın Konya Valili i 1 Sa lık Müdürlü ü'nün 30.06.2022 tarih ve 1721 sayılı i lemi ile reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

T.C.
KONYA

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/857

KARAR NO : 2022/1361

Örgütlenme özgürlüğü, Anayasa Mahkemesi kararlarında da belirtildiği gibi, bireylerin kendi çıkarlarını korumak için kendilerini temsil eden kolektif bir yapı meydana getirecek bir araya gelme özgürlüğüünü ifade etmektedir. Demokrasilerde vatandaşların bir araya gelerek ortak amaçları izleyebileceği örgütlerin varlığı, sağlıklı bir toplumun önemli bir göstergesidir. Demokrasilerde böyle bir oluşum, devlet tarafından saygı gösterilmesi ve korunması gereken temel haklara sahiptir. stihdam alanında kendi üyelerinin çıkarlarının korunmasını amaçlayan örgütler olan sendikalar, bireylerin kendi çıkarlarını korumak için kolektif oluşumlar meydana getirerek bir araya gelebilme özgürlüğü olan örgütlenme özgürlüğüünün çok önemli bir yönüdür.

Örgütlenme özgürlüğü, bireylere topluluk halinde siyasal, kültürel, sosyal ve ekonomik amaçlarının gerçekleştirilmesine olanak sağlar gibi, sendika hakkı da çalışanların, bireysel ve bu ortak çıkarlarını korumak amacıyla bir araya gelerek örgütlenme serbestisini gerektirmekte ve niteliyle bağımsız bir hak olarak, örgütlenme özgürlüğüünün özel bir ekli olarak görülmektedir.

Anayasa'nın 51-54. maddelerinde düzenlenen sendikal hak ve özgürlükler, benzer güvenceler getiren başka Örgütlenme Özgürlüğü Sözleşmesi ile Örgütlenme ve Toplu Pazarlık Hakkı Sözleşmesi olmak üzere ilgili Uluslararası Çalışma Örgütü Sözleşmeleri ve Avrupa Sosyal Kartı ile tamamlanmaktadır. Anayasa'nın 51. maddesi, devlet için hem negatif hem de pozitif yükümlülükler getirmektedir. Bununla birlikte, devletin pozitif ve negatif yükümlülükleri arasında kesin ayrımlar yapmak her zaman mümkün değildir. Devletin ister pozitif isterse de negatif yükümlülüğü söz konusu olsun bireyin ve bir bütün olarak toplumun çatı an çıkarları arasında adil bir denge kurulması gerekmektedir.

Sınırlanabilir bir hak olan sendika hakkı, Anayasa'da yer alan temel hak ve özgürlüklerin sınırlanma rejimine tabidir. Anayasa'nın 51. maddesinde sendika hakkına yönelik sınırlama nedenlerine yer verilmiştir. Ancak, bu özgürlüklere yönelik sınırlamaların da bir sınırının olması gerektiğinde bulunmamaktadır. Temel hak ve özgürlüklerin sınırlandırılmasında Anayasa'nın 13. maddesindeki ölçütlerin gözönünde bulundurulması zorunludur.

Yukarıda yapılan değerlendirmelerde, olayda sendika hakkının ihlal edilip edilmediğinin değerlendirilmesine gelince; kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve çıkarlarının korunması ve geliştirilmesi için oluşturulan sendikalar tarafından, ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve çıkarlarının ve bu kapsamda özlük ve parasal haklarının, çalışmaları koruması, iyileştirilmesi, geliştirilmesi, bu konulara dikkat çekilmesi ve kamuoyuna duyurulmasının sağlanması amacıyla aldıkları kararlar uyarınca kamu görevlilerinin toplantı, gösteri ve iş bırakma eylemlerine katılmalarında demokratik bir toplumda herhangi bir sakınca bulunmadığı; anılan eylemlerin AHS'nin 11. maddesi kapsamında korunması gerektiği açıktır.

Bu durumda; Konya ili, Karatay İlçesi, 03 No'lu Hasan Yumruta Aile Sağlığı Merkezi'nde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından; üyesi olduğu sendikanın "30 Haziran 2021 tarihinde 31527 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan 01.07.2021 tarihinde yürürlüğe giren "Aile Hekimleri Sözleşmesi ve Ödeme Yönetmeliği"nin; özlük haklarında kayıplara neden olduğu, iş güvencesini ortadan kaldırdığı ve uygulanabilirliği olmayan kronik hastalık izlemleri ile hakedi kayıplarına yol açtığı iddiası ile yönetmeliğin ilgili maddelerinin yeniden düzenlenmesi ve çalışanların seslerinin duyurulabilmesi 16.08.2021 ve 27.08.2021 tarihlerinde aldığı birer günlük iş bırakma kararı" doğrultusunda alınan bu karara itiraz etmek üzere sendikal faaliyet kapsamında 27.08.2021 tarihinde Aile Sağlığı Merkezi'ne gitmeyerek sendikal faaliyete katıldığı anlaşıldığından ve davacının göreve gelmeme nedenini oluşturulan sendika kararının amacının işe; kamu görevlilerinin, ekonomik, sosyal ve mesleki hak ve çıkarları ile bu

T.C.
KONYA

2. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/857

KARAR NO : 2022/1361

kapsamda özlük ve parasal haklarının, çalı ma ko ullarının korunması, iyile tirilmesi, geli tirilmesi amacını ta ıdı ı açık bulundu undan, davacının eyleminin izinsiz i e gelmemek fiili kapsamında de erlendirilemeyece i ve sendikal faaliyet kapsamında bir fiil olarak kabulü gerekti inden, davacının 24 ihtar ceza puanı verilmesine ili kin dava konusu i lemde hukuka uyarlık görülmemi tir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu i lemin **iptaline**, a a ıda dökümü yapılan 444,40 TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca duru malı i ler için belirlenen 11.000,00 TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine, artan posta ücretinin talep edilmemesi halinde kararın kesinle mesinden sonra re'sen davacıya iadesine, kararın tebli inden itibaren **30 (otuz) gün** içerisinde **Konya Bölge dare Mahkemesi nezdinde istinaf yolu** açık olmak üzere, 15/12/2022 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan	Üye	Üye
101157	191834	178528

YARGILAMA G DERLER	:
Ba vurma Harcı :	80,70 TL
Karar Harcı :	80,70 TL
Vekalet Harcı :	11,50 TL
Posta Gideri :	271,50 TL
TOPLAM :	444,40 TL