

T.C.
AKSARAY
DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/72
KARAR NO : 2022/521

AHEF KAZANIR!

DAVACI :
VEKİL : AV. SERVET AKTAN -UETS[16402-04179-29995]

DAVALI : NİDEVALİLİ / NİDEVALİLİ
VEKİL : AV. - (Aynı Adreste)

DAVANIN ÖZETİ : Nidevalili Merkez Gölcük Aile Sağlığı Merkezi 51.01.44 nolu Aile Hekimliği biriminde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından; 16.08.2021 tarihinde yapılan denetimde görevinin başında bulunmadığının tespit edilmesi üzerine başlatılan disiplin soruşturması sonucunda "izinsiz işe gelmemek" fiili nedeniyle davacıya 12 ceza ihtar puanı verilmesine ilkin 22.10.2021 tarih ve 403 olur sayılı işleme yapılan itirazın reddine dair 23.11.2021 tarih ve E-3935 sayılı Nidevalili İl Sağlık Müdürlüğü ileminin; üyesi olduğu Aile Hekimleri Derneğinin ve Aile Hekimleri Dernekleri Federasyonunun, Genel Sağlık Sendikasının, Birinci Basamak Sağlık Çalışanları Birlik ve Dayanışma Sendikasının, Aile Hekimliği Çalışanları Sendikasının, Aile Sağlığı 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 getirilmesi sebebiyle bunu kamuoyuna anlatarak kamuoyunun desteğinin sağlanması amacıyla yönetmeliğin ilgili maddelerinin yeniden düzenlenmesi ve çalışanların seslerinin duyurulabilmesi için 16.08.2021 tarihinde bir günlük iş bırakma kararı alındığı, sendikal eylem gününden önce vatandaşların mağdur olmaması için 13.08.2021 tarih ve E-4808 sayılı dilekçeyle durumu Nidevalili Sağlık Müdürlüğü'ne bildirdiği ve idare tarafından gerekli tedbirlerin alınmasını talep ettiği, ancak iş bırakma eylemine katıldığı gün kötü niyetli olarak davalı idare tarafından denetime gelinerek tutanak tutulduğu, yapılan soruşturma neticesinde 1 günlük işe gelmemenin karılı olarak 12 ihtar ceza puanı verildiği ve 1 günlük maaş kesintisi yapıldığı, 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 ile 1 günlük maaş kesintisinin kesinti tarihinden itibaren işleyecek yasal faiziyle birlikte tarafına ödenmesine karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı tarafından 16.08.2021 günü işe gelmeme nedeni sendikal faaliyet olarak belirtilmişse de sendikal faaliyet kapsamında bir eylem ya da toplantı düzenlenmediğinden ilkin herhangi bir bilgi veya belgeye ulaşılamadığı, usulüne uygun olarak yürütülen soruşturma neticesinde dava konusu işlemin tesis edildiği, kamu görevlileri açısından iş bırakma eylem kararlarını sadece usulüne uygun kurulmuş kamu sendikalarının alabileceği, aile hekimlerinin bir nevi özerk durumunun kendilerine ayrıcalıklar sunduğu gibi bir takım sorumluluklar da yüklediği, aile hekimlerinin bunları bilerek ve isteyerek sözleşme imzaladıkları, işlemin hiçbir unsurunda sakatlık bulunmadığı, kamu hukuku ilkeleri ve kamu yararı gözetilerek işlemin tesis edildiği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Aksaray Daire Mahkemesi'nce duruma için önceden belirlenerek taraflara tebliğ edilen 28/06/2022 günü saat 09:35'te yapılan duruşmaya davacı vekili Av. Begüm Çil'in geldiği, davalı

T.C.
AKSARAY
DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2022/72
KARAR NO : 2022/521

idareyi temsilen katılan olmadı ı görülerek duru ma açıldı. Gelen tarafa usulüne uygun olarak söz verilip açıklamaları dinlendikten sonra duru maya son verildi. Dava dosyası incelenerek i in gere i görü üldü:

Dava, Ni de li Merkez Gölcük Aile Sa lı ı Merkezi 51.01.44 nolu Aile Hekimli i biriminde aile hekimi olarak görev yapan davacı tarafından; 16.08.2021 tarihinde yapılan denetimde görevinin ba ında bulunmadı ının tespit edilmesi üzerine ba latılan disiplin soru turması sonucunda "izinsiz i e gelmemek" fiili nedeniyle davacıya 12 ceza ihtar puanı verilmesine ili kin 22.10.2021 tarih ve 403 olur sayılı i leme yapılan itirazın reddine dair 23.11.2021 tarih ve E-3935 sayılı Ni de Valili i l Sa lık Müdürlü ü i leminin iptali ile i lem sebebiyle uygulanan 1 günlük maa kesintisinin kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte tarafına ödenmesi istemiyle açılmı tır.

5258 sayılı Aile Hekimli i Kanunun "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 sözle meli personel çalı tırılması hakkındaki hükümlerine ba lı olmaksızın, sözle meli olarak çalı tırmaya veya bu nitelikteki Bakanlık personelini aile hekimli i uygulamaları için görevlendirmeye veya aile hekimli i uzmanlık e itimi veren kurumlarla sözle me yapmaya yetkili oldu u, aynı maddenin **5. fıkrasının 1. cümlesinde;** Sözle me yapılan aile hekimi ve aile sa lı ı elemanlarına, 657 sayılı Kanunun 4 üncü maddesinin (B) bendine göre belirlenen en yüksek brüt sözle me 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, **"Yönetmelikler" ba lıklı 8. maddesinde;** "Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarının çalı ma usul ve esasları; çalı ılan yer, kurum ve statülerine göre öncelik sıralaması; aile hekimli i uygulamasına geçi e ve nakillere ili kin puanlama sistemi ve sayıları; aile sa lı ı merkezi olarak kullanılacak yerlerde aranacak fizikî ve teknik artlar; meslek ilkeleri; i 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 ili kin usul ve esaslar, Sa lık Bakanlı ınca çıkarılacak yönetmelikle düzenlenir.(2) Aile hekimi ve aile sa lı ı çalı anlarıyla yapılacak sözle mede yer alacak hususlar ve bu Kanunda belirlenen esaslar çerçevesinde bunlara yapılacak ödeme tutarları ile bu ücretlerden indirim oran ve artları, sözle menin feshini gerektiren nedenler, Cumhurba kanınca 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 11. maddesinde; "(1) Bu Yönetmeli in eki (EK-3 A LE HEK ML UYGULAMASINDA UYGULANACAK İHTAR PUANI CETVEL)'nde yer alan fiilleri i ledi i tespit edilen sözle meli 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 ihtar yapılır. (2) Sözle meli aile hekimi veya aile sa lı ı çalı anına, ihtarın tebli inden itibaren savunma yapması için yedi gün süre verilir. Yapılan savunmalar uygun görülmedi i takdirde veya süresi içinde savunma yapılmaması durumunda ihtar puanı verilir. Bir sözle me dönemi içerisinde herhangi bir fiilin ikinci ve devam eden ihlallerinde, ihtar 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 ihtar puanına karar ı, il sa lık müdürüne, b) Bakanlı ın verdi i ihtara karar ı Bakan Yardımcısına, itirazda bulunabilir. İtiraz mercileri otuz gün içinde itirazı inceleyerek karara ba lar ve karar ilgisine yazılı olarak bildirilir.(...) (9) İhtarı gerektiren fiilin i lendi inin ö renildi i tarihten itibaren en geç iki ay içinde gerekli i lemin ba latılarak, takip eden altı ay içerisinde sonuçlandırılması esastır. İhtarı gerektiren fiillerin i lendi i tarihten itibaren iki yıl içinde ihtar puanı verilmemesi halinde ihtar puanı verme yetkisi

ESAS NO : 2022/72
KARAR NO : 2022/521

zamana imına u rar." hükmü, **Aile Hekimli i Uygulamasında Uygulanacak Olan EK-3 htar puan cetveli Ek-3-6. maddesinde ise, " zinsiz i e gelmemek (i e gelmedi i her gün için)" fiilinin 12 ihtar puanı ceza ile cezalandırılaca ı hükmü yer almaktadır.**

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

4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları Kanunu'nun 18. maddesinde, "Kamu görevlileri, i saatleri dı nda 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 Sözle mesi'nin "Dernek Kurma ve Toplantı Özgürlü ü" ba lıklı 11. maddesinde ise; "1) Herkes asayi 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 Ni de li Merkez Gölcük Aile Sa lı ı Merkezi 51.01.44 nolu Aile Hekimli i biriminde aile hekimi olarak görev yaptı ı, Ni de l Sa lık Müdürlü ü tarafından 16.08.2021 tarihinde yapılan denetimde davacının görevi ba nda olmadı ının anla ılması üzerine tutanak düzenlendi i ve ardından davacı hakkında disiplin soru turması ba latıldı ı, disiplin soru turması neticesinde "izinsiz i e gelmemek" fiilini i ledi inden bahisle davacıya 12 ceza ihtar puanı verilmesine ili kin 22.10.2021 tarih ve 403 olur sayılı i lemin tesis edildi i, bu i leme yapılan itirazın 23.11.2021 tarih ve E-3935 sayılı Ni de Valili i l Sa lık Müdürlü ü i lemiyle reddi üzerine anılan i lemin iptali ile bir günlük maa kesintisinin kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte **ödenmesi** istemiyle bakılmakta olan davanın açıldı ı anla ılmı tir.

Dava konusu olayda, davacının üyesi oldu u sendikanın yetkili kurullarınca alınan karar do rultusunda sendikal eylemde bulundu u, bu eylemin yukarıda alıntısı yapılan Uluslararası Sözle me hükümleri uyarınca mazeret olarak kabulünün gerekece i, mazeret olarak kabul edilen sendikal faaliyet sebebiyle, ilgililer hakkında ayrıca eyleme katıldıkları günlerin kesinti yapılarak ücretlerine yansıtılmasının örgütlenme ve sendikal faaliyetlerde bulunma hürriyetine do rudan etki do uraca ı ve Anayasa ve Uluslararası Sözle meler kapsamında güvence altına alınan "*çıkartlarını korumak için sendika kurma ve sendikaya girme hakkı dahil, ba kalılarıyla birlikte örgütlenme özgürlü ü hakkı*"nın zedelenmesine sebep olaca ı açık oldu undan, sendikal eylemin kabul edilebilir mazeret olarak de erlendirilmesi gerekirken, aksi yorumla tesis edilen dava konusu i lemde hukuka ve mevzuata uyarlık görülmemi tir.

ESAS NO : 2022/72

KARAR NO : 2022/521

Öte yandan, i lem nedeniyle davacının maa ından yapılan kesintinin kesinti tarihinden itibaren i leyecek yasal faiziyle birlikte davalı tarafından davacıya ödenmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu i lemin **iptaline**, davacının maa ından kesinti yapılan tutarın ödenmesi isteminin **kabulü** ile söz konusu tutarın davacının maa ından kesinti yapıldı ı tarihten itibaren i leyecek yasal faizi ile birlikte davalı tarafından davacıya ödenmesine, a a ıda dökümü yapılan 315,40 TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca duru malı i ler için belirlenen 3.890,00 TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinle mesinden sonra re'sen davacıya iadesine, kararın tebli inden itibaren **30 (otuz) gün** içerisinde **Konya Bölge dare Mahkemesi'nde istinaf yolu** açık olmak üzere, 30/06/2022 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye

YARGILAMA G DERLER :

Ba vurma Harcı : 80,70 TL

Karar Harcı : 80,70 TL

Vekalet Harcı : 11,50 TL

Posta Gideri : 142,50 TL

TOPLAM : 315,40 TL