**Av. Öztürk TÜRKDOĞAN**

**Necatibey Caddesi No. 82/4**

**Kızılay, Ankara**

**Tel: 0312 232 61 22**

**ERZURUM İDARE MAHKEMESİ BAŞKANLIĞINA**

**Gönderilmek üzere**

**ANKARA İDARE MAHKEMESİ BAŞKANLIĞI’NA,**

**(Yürütmeyi Durdurma Taleplidir)**

**DAVACI :** Gülistan İçer’i Temsilen Sağlık ve Sosyal Hizmet Emekçileri

Sendikası, TCKN: 11506572434

Necatibey Caddesi No. 82/4 Kızılay, Ankara

**VEKİLİ :** Av.Öztürk Türkdoğan

**DAVALI :** Ağrı Valiliği – Ağrı

**D. KONUSU :** Ağrı Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliğinin 01.09.2015 tarih ve 8483 sayılı yazısı uyarınca Ağrı Valiliği Özel Kalem Müdürlüğü’nün 28.08.2015 tarih ve 67077976-423 sayılı yazısı ile müvekkilin devlet memurluğu görevinden uzaklaştırılmasına dair işlemin iptali ve yürütülmesinin durdurulması ile müvekkilin bu işlem nedeni ile mahrum kaldığı özlük ve parasal haklarının yasal faizi ile birlikte iadesi istemidir.

**TEBLİĞ TARİHİ :** 04.09.2015

**AÇIKLAMALAR :** Müvekkil Ağrı Devlet Hastanesi’nde hemşire olarak görev

yapmakta olup aynı zamanda KESK’e bağlı Sağlık ve Sosyal Hizmet Emekçileri

Sendikası Ağrı Şube başkanıdır (EK 3).

20 Temmuz 2015 tarihinde Şanlıurfa’nın Suruç ilçesinde, ülkenin dört bir yanından Suriye’deki iç savaş sebebiyle dramların yaşandığı Kobane’ye insani yardım için gitmek üzere toplanmış olan gönüllülerin basın açıklaması yapmak üzere toplandıkları sırada Irak Şam İslam Devleti isimli örgüt ile bağlantılı olduğu anlaşılan bir canlı bombanın kendini patlatmasıyla 33 kişi ölmüş, 100’den fazla kişi yaralanmıştır.

Ülkemizin her yerinde infial yaratan bu katliam uluslar arası pek çok kurum ve kuruluşun yanı sıra ülkemizde de Cumhurbaşkanından Başbakana, Anamuhalefet Partisinden diğer siyasi partilere, meslek kuruluşlarından sendikalara ve tek tek milyonlarca yurttaşa kadar pek çok kişi ve kurum tarafından kınanmış, lanetlenmiştir. Müvekkilin sendikasının bağlı olduğu Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu (KESK)’nun 20.07.2015 tarih ve 3015-410/04-94 sayılı yazısı ile Suruç Katliamı ile ilgili basın açıklaması yapılması, protesto amacı ile çeşitli eylem ve etkinlikler düzenlenmesi istenmiştir (EK 4).

Bu katliamın hemen ertesinde, 21 Temmuz 2015 tarihinde, içinde Kamu Emekçileri Sendikaları Konfederasyonu, Devrimci İşçi Sendikaları Konfederasyonu gibi Türk Tabipleri Birliğinin pek çok olayda birlikte hareket ettiği sendikaların da yer aldığı çeşitli sivil kuruluşların Ağrı’daki örgütlenmeleri tarafından Suruç Katliamının kınanmasını amaçlayan bir basın açıklaması yapılmıştır. Bu Basın Açıklamasında müvekkil de sendika şube başkanı olarak almıştır.

Basın açıklamasının üzerinden bir aydan fazla bir süre geçtikten sonra, ülkemizdeki şiddet ortamının artması üzerine, içinde müvekkilin de bulunduğu 11 kişi hakkında *basın açıklamasına katılmak iddiası* ile Valilik tarafından dava konusu işlemle açığa alma (görevden alma) gerçekleştirilmiştir (EK 1). Görevden uzaklaştırma işlemi ile birlikte ayrıca disiplin soruşturması da açılmıştır (EK 2).

**İPTAL SEBEPLERİ:**

Dava konusu işlem müvekkilin basın açıklamasına katılması ve bu basın açıklamasında atılan çeşitli sloganlar gerekçe gösterilerek 657 sayılı kanunun 137, 138, ve 140.maddeleri uyarınca tesis edildiği belirtilmiştir.

657 sayılı kanunun 137.maddesinde görevden uzaklaştırmanın devlet kamu hizmetlerinin gerektirdiği hallerde, görevi başında kalmasında sakınca görülerek devlet memurları hakkında alınan ihtiyati bir tedbir olduğu ve soruşturmanın herhangi bir safhasında da alınabileceği belirtilmiştir. 138.madde de görevden uzaklaştırmaya yetkili kişiler düzenlenmiştir. 140.madde de ise haklarında mahkemelerce ceza kovuşturması yapılan devlet memurlarının da 138.maddede ki yetkililer tarafından görevden uzaklaştırılabileceği belirtilmiştir.

Öncelikle belirtmek gerekir ki müvekkil hakkında söz konusu basın açıklaması nedeni ile başlatılmış herhangi bir kovuşturma yani dava bulunmamaktadır. Olayla ilgili olarak soruşturma safhası devam etmektedir. Dolayısıyla dava konusu işleme 140.maddenin gerekçe gösterilmesi hukuka aykırıdır.

Danıştay İdari Davaları Daireleri Kurulu’nun 2010/890E, 2013/2890 K sayılı ve 09.1.02013 tarihli kararında, “görevden uzaklaştırmanın, yalnızca yürütülen soruşturma yada kovuşturma nedeni ile suç delillerinin ortadan kaldırılmasını engelleyen bir önlem olmadığı, memurun işlediği ileri sürülen suçun niteliğine ve yürüttüğü görevin önemine göre görevi başında kalmasının sakıncalı olduğu kanaatine varıldığı hallerde kamu hizmetinin düzenli, sağlıklı bir şekilde yürütülmesini ve hizmetten yararlananların güven duygusunun sarsılmasının önüne geçilmesini amaçlayan geçici bir tedbir olduğu sonucuna varılmaktadır.” Tespiti yapılmıştır. Bu karar bir tapu sicil müdürünün tapu işlemleri ile ilgili görevden uzaklaştırılması konusunda verilmiştir.

Somut olaya baktığımızda müvekkilin görevi ile ilgili olmayan, duyarlı bir yurttaş ve sendikacı olarak bir katliamı kınamak için katıldığı basın açıklaması nedeni ile görevden uzaklaştırılması açıkça kanunun 137.maddesine aykırıdır. Bu nedenle dava konusu işlemin iptali gerekmektedir.

Müvekkil bir sendika başkanı olarak sendika ve konfederasyonunun çağrısına uymuş ve bu şekilde ortak yapılan bir basın açıklamasına katılarak toplantı ve gösteri yapma hakkını kullanmıştır. Anayasa Mahkemesi’nin 2013/3924 başvuru numaralı 06.01.2015 tarihli genel kurul kararında protesto hakkının kapsamı etraflı bir biçimde tarif edilmiş ve özellikle sendikacıların toplantı ve gösteri yürüyüşü hakkı ile ilgili çok önemli emsal bir karar verilmiştir. Söz konusu kararda hükümetin eğitim sisteminde köklü değişiklikler getiren ve kamuoyunda 4+4+4 olarak bilinen ilköğretim ve eğitim kanunu ile bazı kanunlarda değişiklik yapılmasına dair kanun teklifini TBMM görüşmelerinin başlaması üzerine itirazlarını duyurmak üzere 28-29 Mart 2012 tarihlerinde Ankara’da kitlesel basın açıklaması ile kanun teklifini protesto etmek için yola çıkan memurların engellenmesinin Anayasanın 34.maddesinde düzenlenen toplantı ve gösteri yürüyüşü düzenleme hakkının ihlali olarak değerlendirmiş ve bu hakkın kullanımında özellikle kamu görevlisi olan sendika üyeleri yönünden önemli bir karar vermiştir. AYM’nin bu kararı göz önüne alınarak bir katliamı protesto etmek için basın açıklamasına katılan sendikacı kamu görevlilerinin açığa alınmasının açıkça hukuka aykırı olduğu sonucuna varılması gerektiği kanaatindeyim. Bu yönü ile de dava konusu işlemin iptal edilmesi gerekmektedir.

Anayasa Mahkemesi 2.bölümün 2013/2394 başvuru numaralı ve 25.03.2015 tarihli kararında Ankara’da ABD elçiliği önünde protesto eylemi yapan bir grubun attığı sloganlar içerisinde Kahrolsun ABD İşbirlikçi AKP, Kahrolsun AKP Diktatörlüğü bulunduğu, bu grubun yargılanarak 2911 sayılı kanuna muhalefetten ceza verildiği ancak verilen cezanın hükmün açıklanması yolu ile geri bırakıldığı, Anayasa mahkemesinin yaptığı yargılamada gerçekleştirilen eylemin Anayasanın 34.maddesi kapsamında toplantı ve gösteri yürüyüşü hakkı içerisinde değerlendirildiği ve ihlal kararı verildiği belirtilmiştir. Bu karardan da anlaşıldığı gibi çeşitli toplantı ve gösterilerde tek başına atılan sloganların suç unsuru sayılamayacağı belirtilmektedir. Müvekkilin katıldığı basın açıklamasında kendisinin atmadığı sloganlar nedeni ile suçlanması ve açığa alınması açıkça hukuka aykırıdır. Bu nedenle dava konusu işlemin iptal edilmesi gerekmektedir.

Başbakanlığın 2005/14 sayılı genelgesinde sendika ve konfederasyon yöneticilerinin yürütmekte oldukları sendikal faaliyetler kapsamında görevleri ile ilgili olmayıp doğrudan yapacakları basın açıklamaları hakkında disiplin soruşturması yapılmayacağı özellikle belirtilmiştir. Bu yönü ile de müvekkilin görevinden uzaklaştırılıp hakkında disiplin soruşturması yapılması açıkça hukuka aykırıdır.

4688 sayılı kanunun 18.maddesinde sendikal faaliyetler nedeni ile sendika üye ve yöneticilerinin farklı bir muameleye tabii tutulmaması gerektiği açıkça belirtilmiştir. Davalı idare dava konusu olayın gerçekleştiği 21 Temmuz 2015 tarihi itibari ile olayı bilmektedir. Ancak siyasal konjüktür değiştikten ve soruşturma açma süresi geçirildikten sonra soruşturma açıp müvekkili açığa alarak aynı zamanda 4688 sayılı kanunun 18.maddesine de açıkça aykırı davranmıştır. Bu yönü ile de dava konusu işlemin iptali gerekmektedir.

Anayasanın 125.maddesi uyarınca idarenin sebep olduğu zararları karşılaması gerektiğinden müvekkilin görevden uzaklaştırıldığı süreyi kapsayan ve kendisine ödenmeyen 1/3’lük aylığı ile kesinti yapılan başkaca parasal hakları var ise (ek ödeme gibi) bunların tümünün yasal faizi ile birlikte ödenmesi gerekmektedir.

**YÜRÜTMEYİ DURDURMA SEBEPLERİ:** 2577 sayılı kanunun 27.maddesindeki koşullar

oluştuğundan dava konusu işlemin yürütülmesinin durdurulması gerekmektedir.

**HUKUKSAL** **NEDENLER**: Anayasa, AİHS, AYM Kararları, 657 sayılı kanun ve ilgili

mevzuat.

**DELLİLER** :Ekli belgeler ve diğer deliller.

**SONUÇ VE İSTEM :** Dava konusu işlemin yürütülmesinin durdurularak iptal edilmesine, bu işlem nedeni ile müvekkilin mahrum kaldığı özlük ve parasal haklarının yasal faizi ile birlikte ödenmesine, yargılama harç ve giderleri ile avukatlık vekalet ücretinin davalı idare üzerine bırakılmasına karar verilmesini saygı ile dilerim. 11 Eylül 2015

Av. Öztürk TÜRKDOĞAN

EK: Onanmış Vekaletname, Yetki Belgesi

Üyelik Formu