

**T.C. İZMİR
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
ALTINCI İDARİ DAVA DAİRESİ BAŞKANLIĞI**

İSTİNAF BAŞVURUSUNDA

BULUNAN (DAVACI) : SAĞLIK VE SOSYAL HİZMET EMEKÇİLERİ SENDİKASI

VEKİLİ : AV. ÖZTÜRK TÜRKDOĞAN

Necatibey Caddesi No: 82/4 Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : İZMİR VALİLİĞİ

VEKİLİ : AV. NİHAN GÜNGÖREN

Sümer Mahallesi 451. Sk. No:2 Konak/İZMİR

İSTEMİN ÖZETİ : Davacı sendika üyesi olan Gönül ÇAKINER'in Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kararı ile göreve iade edilmesi üzerine görevden çıkarıldığı tarih ile göreve iade edildiği tarihler arasında geçen sürede sendika üyelik ilişkisinin kabul edilmesi istemiyle 09/09/2019 tarihinde yapılan başvurunun reddine dair İzmir Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 12/11/2019 tarih ve 5981 sayılı işleminin iptali istemiyle açılan davada; 679 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarılmasına karar verilen kişinin kamu görevinden çıkarıldığı dönem ile Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kararıyla kamu görevine iade edilerek kamu görevine başladığı dönem arasında, sendika üyesi olarak kabul edilip edilemeyeceği noktasında toplanmakta olup, yukarıda yer verilen 4628 sayılı Kanun hükümleri uyarınca sendika üyesi olan kamu görevlisinin kamu görevinden herhangi bir nedenle çıkması veya çıkarılması halinde sendika üyeliğinin de sona ereceği açık olduğundan, somut olayda 679 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarılan kişinin kamu görevlisi olmadığı dönemde sendika üyesi olduğunun kabulüne olanak bulunmadığından, dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddi yolunda İzmir 4. İdare Mahkemesince verilen 12/11/2021 tarih, E:2020/41, K:2021/1902 sayılı kararın; davalı idarece sendika üyelik ilişkisinin devamının kabul edilmediği, sendika üyesinden yeniden sendika üyelik formunu doldurmasının talep edildiği, sendika üyeliği devam eden Gönül ÇAKINER'in kamu görevinden çıkarıldığı döneme ilişkin sendika üyelik ilişkisinin devam ettiğinin kabul edilmesi gerektiği ileri sürülerek istinaf yoluyla kaldırılması istemidir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : İdare Mahkemesi kararının hukuka uygun olduğu, istinaf başvurusunun reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İzmir Bölge İdare Mahkemesi Altıncı İdari Dava Dairesince; dava dosyasında yer alan bilgi ve belgeler incelenerek gereği görüldü:

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun "İstinaf" başlıklı 45. maddesinde, "2. İstinaf, temyizın şekil ve usullerine tabidir.

...

4. Bölge idare mahkemesi, ilk derece mahkemesi kararını hukuka uygun bulmadığı takdirde istinaf başvurusunun kabulü ile ilk derece mahkemesi kararının kaldırılmasına karar verir. Bu hâlde bölge idare mahkemesi için esas hakkında yeniden bir karar verir. İnceleme sırasında ihtiyaç duyulması hâlinde kararı veren mahkeme veya başka bir yer idare ya da vergi mahkemesi istinabe olunabilir. İstinabe olunan mahkeme gerekli işlemleri öncelikle ve ivedilikle yerine getirir.

...

6. Bölge idare mahkemelerinin 46 ncı maddeye göre temyize açık olmayan kararları kesindir. " kurallarına yer verilmiş; "Temyiz" başlıklı 46. maddesinde Bölge İdare Mahkemelerinin kararlarının tebliğini izleyen 30 gün içerisinde Danıştayda temyiz edilebileceği öngörüldükten sonra temyize tabi kararlarının hangileri olduğu sayma yoluyla sınırlanarak belirlenmiş, "temyiz incelemesi üzerine verilecek kararlar" başlıklı 49. maddesinde, "1. Temyiz incelemesi sonunda Danıştay;

a) Kararı hukuka uygun bulursa onar. Kararın sonucu hukuka uygun olmakla birlikte gösterilen gerekçeyi doğru bulmaz veya eksik bulursa, kararı, gerekçesini değiştirerek onar.

b) Kararda yeniden yargılama yapılmasına ihtiyaç duyulmayan maddi hatalar ile düzeltilmesi mümkün eksiklik veya yanlışlıklar varsa kararı düzelterek onar.

2. Temyiz incelemesi sonunda Danıştay;

a) Görev ve yetki dışında bir işe bakılmış olması,

b) Hukuka aykırı karar verilmesi,

c) Usul hükümlerinin uygulanmasında kararı etkileyebilecek nitelikte hata veya eksikliklerin bulunması, sebeplerinden dolayı incelenen kararı bozar.

3. Kararların kısmen onanması ve kısmen bozulması hâllerinde kesinleşen kısım Danıştay kararında belirtilir...." kuralına yer verilmiştir.

Uyuşmazlık, Sendikalarının üyesi olan Gönül ÇAKINER'in görevden çıkarıldığı tarih ile göreve iade edildiği tarihler arasında geçen sürede sendika üyelik ilişkisinin kabul edilmesi istemiyle davacı sendika tarafından yapılan başvurunun reddine ilişkin işlemin iptali isteminden kaynaklanmaktadır.

4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözleşme Kanunu'nun 1. maddesinde, "Bu Kanunun amacı, kamu görevlilerinin ortak ekonomik, sosyal ve meslekî hak ve menfaatlerinin korunması ve geliştirilmesi için oluşturdukları sendika ve konfederasyonların kuruluşu, organları, yetkileri ve faaliyetleri

ile sendika ve konfederasyonlarda görev alacak kamu görevlilerinin hak ve sorumluluklarını belirlemek ve toplu sözleşme yapılmasına ilişkin usul ve esasları düzenlemektir."; 3. maddesinde; "Bu Kanunun uygulanmasında;

a) Kamu görevlisi: Bu Kanun kapsamında yer alan kurum ve kuruluşların kadro veya pozisyonlarında istihdam edilenlerden işçi statüsü dışında çalışan kamu görevlilerini, ... ifade eder"; "Sendika üyeliğinin kazanılması" başlıklı 14. maddesinde; "Sendikalara üye olmak serbesttir.

Kamu görevlileri çalıştıkları işyerinin girdiği hizmet kolunda kurulu bir sendikaya üye olabilirler.

Sendikaya üyelik, kamu görevlisinin üç nüsha olarak doldurup imzaladığı üye formu ile sendikaya başvurusu ve başvurunun sendika yetkili organınca kabulü ile kazanılır.

Üyelik başvurusu, sendika tarafından en çok otuz gün içinde reddedilmediği takdirde üyelik istemi kabul edilmiş sayılır. Haklı bir sebep gösterilmeden üyeliği kabul edilmeyen kamu görevlisinin, bu kararın kendisine tebliğinden itibaren otuz gün içinde iş davalarına bakmakla görevli mahallî mahkemede dava açma hakkı vardır.

Sendika, üyeliği kesinleşen kamu görevlisinin başvuru belgesinin bir örneğini üyenin kendisine verir, bir örneği sendikada kalır, bir örneğini üyelik ödentisine esas olmak ve dosyasında saklanmak üzere onbeş gün içinde işverene gönderir.

Birden çok sendikaya üye olunamaz. Birden çok sendikaya üyelik halinde sonraki üyelikler geçersizdir.

Aynı tarihli birden fazla üyeliğe ilişkin bildirimler dikkate alınmaz ve bu husus kamu işvereni tarafından ilgiliye ve sendikalara yazılı olarak bildirilir."; "Üyeliğin sona ermesi" başlıklı 16. maddesinde; "Her üye üyelikten serbestçe çekilebilir.

Üyelikten çekilme, çekilmek isteyen kamu görevlisi tarafından, üç nüsha olarak doldurulup imzalanan üyelikten çekilme bildiriminin kurumuna verilmesi ile gerçekleşir. Kurum görevlisi, kayıt numarası ile tarih verilen çekilme bildiriminin bir suretini derhal üyeye vermek zorundadır. Kamu işvereni, bildirim bir örneğini onbeş gün içinde sendikaya gönderir.

Çekilme, kamu işverenine başvurma tarihinden başlayarak otuz gün sonra geçerli olur. Çekilenin bu süre içinde başka bir sendikaya üye olması halinde yeni sendikaya üyeliği, bu sürenin bitim tarihinde kazanılır.

Üyenin, sendikadan çıkarılma kararı sendika merkez genel kurulunca alınır. Çıkarma kararı, çıkarılana ve işverene yazı ile bildirilir. Çıkarma kararına karşı üye, bildirim tarihinden itibaren onbeş gün içinde görevli iş mahkemesine itiraz edebilir. Mahkeme iki ay içinde kesin karar verir. Üyelik, çıkarılma kararı kesinleşinceye kadar sürer.

Çekilme, göreve son verilmesi veya sair nedenlerle kamu görevinden ayrılanların üyelikleri, sendika şubesi, sendika veya konfederasyon organlarındaki görevleri, farklı bir hizmet koluna giren kuruma atanarlardan sendika üyesi olanların ise üyelikleri, varsa sendika şubesi ve sendika organlarındaki görevleri sona erer, ancak varsa konfederasyon organlarındaki görevleri devam eder. Emekliye ayrılanların sendika şubesi, sendika veya konfederasyon organlarındaki görevleri seçildikleri dönemin sonuna kadar devam eder.

Üyeliğin devamı ve askıya alınması hallerinde 2821 sayılı Sendikalar Kanununun 24 üncü maddesinde yer alan hükümler uygulanır.", "Sendika üyelerinin ve yöneticilerinin güvencesi" başlıklı 18. maddesinin son

bendinde ise; "Görevden uzaklaştırma, re'sen emeklilik, göreve son verilmesi, tayin veya sair hallerde görevlinin mahkemeye başvurması halinde, mahkeme kararı kesinleşinceye kadar sendikadaki görevi devam eder." kurallarına yer verilmiştir.

Kamu görevlileri çalıştıkları işyerinin girdiği hizmet kolunda kurulu bir sendikaya üye olabilmeleri sendikaların yetkili organınca kabul edilme şartına bağlanmış olmakla birlikte sendika üyeliğinin sona ermesi, üyenin kendi isteğiyle veya sendika merkez genel kurulunca üyelikten çıkarılma yoluyla olabileceği gibi, çekilme, göreve son verilmesi veya sair nedenlerle üyenin kamu görevinden ayrılması halinde ise doğrudan sona ereceği açık olmakla birlikte, görevlinin mahkemeye başvurması halinde, mahkeme kararı kesinleşinceye kadar sendikadaki görevinin devam edeceği de tartışmasızdır.

Dava dosyasının incelenmesinden; İzmir Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'ne bağlı Sağlık Bilimleri Üniversitesi Dr. Suat Seren Göğüs Hastalıkları ve Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesi'nde hizmetli olarak görev yapan Gönül ÇAKINER'in 679 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarıldığı, yapmış olduğu başvuru neticesinde, Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kararı ile göreve iade edildiği ve 09/12/2018 tarihinde kamu görevine başladığı, davacı sendika tarafından 15/05/2019 tarihinde, anılan kişinin sendikaları üyesi olduğundan bahisle üyeliğinin işleme konulması istemiyle Sağlık Bilimleri Üniversitesi İzmir Dr. Suat Seren Göğüs Hastalıkları ve Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesi Başhekimliği'ne başvuruda bulunduğu, Sağlık Bilimleri Üniversitesi İzmir Dr. Suat Seren Göğüs Hastalıkları ve Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesi'nin 03/07/2019 tarih ve 429 sayılı yazıyla, İl Sağlık Müdürlüğü'nün 26/06/2019 tarih ve 1944 sayılı yazıları ile memuriyetten çıkarıldığı tarih itibarıyla sendika üyeliğinin sonlandığı, kişinin tekrar üyelik talebinde bulunması halinde işlem yapılacağı bildirildiğinden, üyeliği ile ilgili işlem yapılamadığının davacı sendikaya bildirildiği, davacı sendika tarafından bu defa, ilgilinin göreve iade edildikten sonra sendika üyeliğinin devam ettirilmesini talep edildiği ve olumsuz cevap verildiğinden bahisle, sendika üyeliği devam eden Gönül ÇAKINER'in ihraç olduğu döneme ilişkin sendika ilişkisinin devam ettiğinin kabul edilmesine yönelik yapılan başvurunun reddedilmesi üzerine istinaf yoluyla bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, 679 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarılmasına karar verilen Gönül ÇAKINER'in kamu görevinden çıkarıldığı dönem ile Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu kararıyla kamu görevine iade edilerek 09/12/2018 tarihinde kamu görevine başladığı tartışmasız olduğundan, 679 sayılı Kanun Hükmünde Kararname ile kamu görevinden çıkarılan ancak göreve iade edilen kişinin 4628 sayılı Kanununun 18. maddesinin son bendi uyarınca sendika üyesi olduğunun kabulü gerektiğinden, dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Diğer taraftan, 7075 sayılı Olağanüstü Hal İşlemleri İnceleme Komisyonu Kurulması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamenin Değiştirilerek Kabul Edilmesine Dair Kanun'un "Kararların uygulanması" başlıklı 10. maddesinde, "...İlgililerin kamu görevinden çıkarılmasına ilişkin kanun hükmünde kararname hükümleri, bu fıkrada belirtilen kişiler bakımından tüm hüküm ve sonuçlarıyla birlikte ortadan kalkmış sayılır. Bu kapsamda göreve başlayanlara, kamu görevinden çıkarılma tarihlerini takip eden aybaşından göreve başladıkları tarihe kadar geçen süreye tekabül eden mali ve sosyal hakları ödenir. Bu kişiler, kamu görevinden çıkarılmalarından dolayı herhangi bir tazminat talebinde bulunamaz...." kuralına yer verilmiş olup, bu düzenlemede sendika üyeliğine ilişkin ayrıksı bir düzenleme bulunmadığından, göreve iade edilen ilgilinin sosyal haklar kapsamında bulunan sendika üyeliğinin bu kapsamda değerlendirilmemesinde de hukuki isabet görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle;

- istinaf başvurusunun kabulüne, İzmir 4. İdare Mahkemesince verilen 12/11/2021 tarih, E:2020/41, K:2021/1902 sayılı kararın kaldırılmasına, dava konusu işlemin iptaline,
- aşağıda ayrıntısı gösterilen ve davacı tarafından karşılanan dava ve istinaf yargılama giderleri toplamı 431,95-TL yargılama gideri ile karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 2.550,00-TL avukatlık ücretinin davalı idare tarafından davacıya ödenmesine,
- yatırılan posta gideri avansından artan tutarın yatırana iadesine, 27/01/2022 tarihinde oy birliğiyle kesin olarak karar verildi.

Başkan

CAVİT ERDEM

37840

Üye

SERPİL KOÇYİĞİT ERDOĞAN

38013

Üye

MEHMET MURAT HAŞAL

42963

İlk Aşama Dava Yargılama Giderleri:

Başvurma Harcı : 54,40-TL

Karar Harcı : 54,40-TL

Vekalet Harcı : 7,80-TL

Posta Gideri : 95,75-TL

TOPLAM : 212,35-TL

İstinaf Yargılama Giderleri:

İstinaf Harcı : 162,10 -TL

Posta Gideri : 57,50 -TL

TOPLAM : 219,60 -TL

BB