

T.C.
İSTANBUL
12. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2023/121

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) :

VEKİLİ

: AV. UTKU DABAK
-UETS[16545-45844-55721]

KARŞI TARAF (DAVALI) :

VEKİLİ

taş

İSTEMİN ÖZETİ

: [Redacted] ilçesi, [Redacted] Ağız ve Diş Sağlığı Hastanesi'nde diş hekimi olarak görev yapan davacı tarafından, 17/10/2022 tarihinde Hekim Birliği Sendikası İstanbul Şubesi Kurucu Yönetim Kurulu Üyesi görevine getirildiğinden bahisle haftanın 1 günü sendikal izin kullanması yönündeki talebinin reddine dair İstanbul Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 02.12.2022 tarih ve E-77776725-915.03.03 işleminin; 1 (bir) günlük sendikal izni kullanabilmek için gereken tek şartın Şube yeter sayısı olan 400 üye şartını sağlamak olduğu, iznin verilip verilmemesinde idareye herhangi bir takdir yetkisinin verilmediği, idarenin olağan ya da olağanüstü genel kurul kararı olmadığı, sadece yönetim kurulu kararı bulunması nedeniyle davacının 1 (bir) günlük sendikal izin hakkından faydalanamayacağını belirtmesinin kanun hükmüne aykırı olduğu, hukuka ve mevzuata aykırı olduğu ileri sürülerek yürütmenin durdurulması ve iptali istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ

: Usule ilişkin olarak, davanın süresinde açılmadığı, idari davaya konu olacak kesin ve yürütülmesi gereken bir işlem olmadığı, esasa ilişkin olarak ise, mevzuat çerçevesinde değerlendirilmesi için davacı tarafından gerekli resmi belgelerin sunulması gerektiği, sağlık kamu hizmetinin riskli hizmetler grubunda yer aldığı, hekimlerin kendi izinlerini de yerine vekaleten bakacak personeli de ayarlayıp idareye bildirme yükümlülüğünün bizzat kendilerinde olduğu, kamu yararının bireysel menfaatten önce geldiği, haksız açılan davanın ve yürütmeyi durdurma isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul 12. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, davacı tarafından, 17/10/2022 tarihinde Hekim Birliği Sendikası İstanbul Şubesi Kurucu Yönetim Kurulu Üyesi görevine getirildiğinden bahisle haftanın 1 günü sendikal izin kullanması yönündeki talebinin reddine dair İstanbul Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 02.12.2022 tarih ve E-77776725-915.03.03 işleminin istemiyle açılmıştır.

4688 sayılı Kamu Görevlileri Sendikaları ve Toplu Sözleşme Kanunu'nun 18. maddesinde "Kamu görevlileri, iş saatleri dışında veya işverenin izni ile iş saatleri içinde sendika veya konfederasyonların bu Kanunda belirtilen faaliyetlerine katılmalarından dolayı farklı bir işleme tâbi tutulamaz ve görevlerine son verilemez. Kamu işvereni, işyeri sendika temsilcisi, sendika işyeri temsilcisi, sendika il ve ilçe temsilcisi ile sendika ve sendika şube yöneticilerinin işyerini (...) (12) sebebini açık ve kesin şekilde belirtmedikçe değiştiremez. Kamu işvereni kamu görevlileri arasında sendika üyesi olmaları veya olmamaları nedeniyle bir ayırım yapamaz.

Sendika veya konfederasyonu ilk genel kurula kadar sevk ve idare edecek yönetim kurulu üyeleri, genel kurulda yönetim kuruluna seçilenler ile sendika şube yönetim kurulu üyeleri seçildikleri tarihten itibaren durumlarının geç otuz gün içinde kurumlarına yazılı olarak bildirirler. Söz konusu yöneticiler (...) (12) sendika tüzüğünde belirtilen hükümlere göre, ayrıca yazılı talepte bulunmaları halinde bu görevleri süresince aylıksız izine ayrılırlar. Talepte bulunmayanlar ise kurumlarındaki görevlerine devam ederler. İzine ayrılmayan yönetim kurulu üyeleri haftada bir gün kurumlarından izinli sayılırlar. (Ek cümle: 4/4/2012-6289/13 md.) Sendika yönetim kurulu üyelerinin, bu fıkra da belirtilen haklardan yararlanabilmesi için bağlı oldukları sendikanın şube kurulması için öngörülen üye sayısına ulaşması, konfederasyon yönetim kurulu üyelerinin bu fıkra da belirtilen haklardan yararlanabilmesi için ise konfederasyona bağlı sendikaların toplam üye sayısının genel

T.C.
İSTANBUL
12. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2023/121

kurullarını delegelerle yapabilecek sendika üye sayısına ulaşması gerekir.

Sendika şubeleri en az 400 üye ile kurulur. Sendika şubesi bulunmayan il ve ilçelerde il ve ilçe temsilciliği kurulabilir. İldeki üye sayısı 100 ve daha fazla olan sendikanın il temsilcisi ile ilçedeki üye sayısı 50 ve daha fazla olan sendikanın ilçe temsilcisi haftada dört saat izinli sayılır. Aylıksız izine ayrılan yöneticilerin bu süreleri, emekli kesenekleri ve karşılıklarının yöneticisi oldukları sendikaları tarafından her ay Türkiye Cumhuriyeti Emekli Sandığına ödenmesini kabul etmeleri koşuluyla kazanılmış hak aylığı ile emeklilik hizmetine sayılır.

Kurumlarından aylıksız izinli sayılan sendika, konfederasyon ve şube yönetim kurulu üyeleri ile bunların bakmakla yükümlü oldukları aile fertlerinin sağlık giderlerinin kurumlarınca karşılanmasına devam olunur.

Aylıksız izinli sayılanlardan herhangi bir nedenle sendika veya konfederasyon organlarındaki görevlerinden ayrılanlar, görevlerinin son bulması tarihinden itibaren otuz gün içinde ayrıldıkları kurum ve kuruluşa yazılı müracaat etmeleri durumunda, kamu işvereni bu kimseleri otuz gün içinde eski görevlerine ya da uygun diğer bir göreve atamak zorundadır. Otuz gün içinde görevlerine başlamak için başvurmamaları görevlerinden çekilmiş sayılırlar.

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

Dosyanın incelenmesinden, [REDACTED] Ağız ve Diş Sağlığı Hastanesi'nde diş hekimi olarak görev yapan davacının yönetim kurulu kararıyla kurulan Hekim Birliği Sendikasının İstanbul Şubesine kurucu yönetim kurulu üyesi olarak seçilmesinin akabinde, 03/11/2022 tarihinde resmen kurulup faaliyete başlayan sendikanın İstanbul Şube yöneticisi olarak 23/11/2022 tarihinde 1 günlük haftalık izin talebinde bulunduğu, ancak "ilgili personele ait seçim kurulu tarafından kesinleştirilmiş olağan ya da olağanüstü genel kurul kararının ve sendika üye listesinde öngörülen üye sayılarına ulaşıldığına dair resmi belgelerin gönderilmesi ve buna göre mevzuat gereğince değerlendirme yapılacağı" gerekçesiyle talebinin İstanbul Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 02.12.2022 tarih ve E-77776725-915.03.03 işlemi ile reddedilmesi üzerine, anılan işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, davalı idarece işlem içeriğinde "ilgili personele ait seçim kurulu tarafından kesinleştirilmiş olağan ya da olağanüstü genel kurul kararının ve sendika üye listesinde öngörülen üye sayılarına ulaşıldığına dair resmi belgelerin gönderilmesi" gerektiğinden bahisle davacının reddedildiği görülmekle beraber, yukarıda zikredilen mevzuat gereğince sendika şube yönetim kurulu üyesi olarak seçilenlerin seçildikleri tarihten itibaren durumlarını en geç otuz gün içinde kurumlarına yazılı olarak bildirmeleri gerektiğinin belirtildiği, bu yöneticilerin ayrıca yazılı talepte bulunmaları halinde bu görevleri süresince aylıksız izine ayrılacağına belirtildiği, dava konusu işleme ilişkin olarak da izine ayrılmayan yönetim kurulu üyelerinin haftada bir gün kurumlarından izinli sayılacağına hüküm altına alındığı, Kanunda sendika şubelerinin de en az 400 üye ile kurulacağı ve buna göre dava konusu sendikanın İstanbul Şubesinin de bu şartı sağlayarak kurulmuş olduğu dikkate alındığında, şartları taşıyan davacının talebinin Kanunda öngörülmemiş gerekçelerle reddedilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Öte yandan, dava konusu işlemin sendikal hakların kullanımına ilişkin olması nedeniyle davacı ve sendika üyeleri açısından telafisi güç zararlara da yol açabileceği de açıktır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde İstanbul Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 14/04/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye