

İSTANBUL VALİLİĞİ İL DİSİPLİN KURULU'NA

gönderilmek üzere

... HASTANESİ BAŞHEKİMLİĞİ'NE,

İtiraz Eden : Dr. ...
..... Hastanesi

Konu : ...2015 tarih ve ... sayılı yazı ile tebliğ edilen “uyarma” cezasına yönelik itirazımın sunulmasıdır.

Tebliğ Tarihi :

Açıklamalar

... tarihli ve ... sayılı yazıda, 13 Mart tarihinde saat görevimin başında olmadığımı belirtilerek, savunmalarımı sunmam istenmişti.

Savunmalarımı sunduğum dilekçemde, söz konusu denetime ilişkin oluşturulan bir tutanak ve/veya raporun tarafıma tebliğ edilmediğini belirtmiş ve ayrıntılı savunmalarımı bu belgeleri inceledikten sonra sunacağımı belirtmiştim.

Oysa denetleme tutanağını gör-e-medem, “savunmamın kabule şayan görülmediği” ve 657 sayılı Kanun’un 125. maddesinin A fıkrasının (a) bendi gereğince “uyarma cezası” ile tecziye edildiğimi öğrendim.

Savunmalarımın Hastane Yönetimi tarafından okunmadığını ve/veya gerçek anlamda incelenmediğini düşünüyorum. Zira incelenmiş olsaydı, hakkımda disiplin cezası verilmesi söz konusu olamazdı. Bu nedenle; itirazlarımın dikkatli ve ayrıntılı ele alınmasını ve disiplin cezasının kaldırılmasını talep ediyorum.

usule yönelik itirazım

Belirttiğim gibi bahsi geçen “denetime ilişkin tutanak” tarafıma tebliğ edilmedi. Tebliğ edilmesi bir yana incelememe dahi izin verilmedi.

Oysa savunma yapabilmek için, suçlama konusu tutanağı ve varsa eklerini bilmem, görmem, incelemem gerekir. Çünkü gerek 657 sayılı Yasa, gerek Anayasamız, gerekse Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi ve iç hukukumuzun bir parçası haline gelmiş diğer uluslararası antlaşmalarda düzenlenmiş olan savunma hakkının, tam ve etkili kullanılabilmesi için kişinin hangi fiil ile suçlandığını öğrenmesi yeterli değildir. Kişinin bu suçlamaya ilişkin bilgi ve belgeleri görme ve inceleme hakkı da vardır. Bu hak, savunma hakkının ayrılmaz bir parçasıdır. Aksi halde savunma hakkı, sadece biçimsel olarak kullanılan içi boş bir hakka dönüşecek ve savunma hakkı ile korunan haktan, düzenleme amacına uygun bir biçimde yararlanmak mümkün olmayacaktır.

Bu nedenle suçlama konusuna ilişkin denetim tutanağının, varsa eklerinin tarafıma verilmeksizin disiplin cezası tesis edilmesine usul yönünden itiraz ediyorum ve cezanın kaldırılmasını talep ediyorum.

esasa yönelik itirazlarım

1- Bilindiği gibi aralarında meslek birliğimiz olan **Türk Tabipleri Birliği** (TTB)nin de

olduğu 25 sağlık meslek örgütü ve sendikanın çağrısıyla 13 Mart Cuma günü, G(ö)REV etkinliği yapılmış ve Sağlık Bakanlığı'nın yerine getirmesi için **5 acil talep** ilan edilmiştir.

- *Tüm sağlık çalışanları insanüstü bir çabayla, performans/ciro baskısı altında, şiddet baskısı altında, sağlıksız koşullarda, taşeron sistemiyle çalıştırılmaktadır. Çalışma koşullarımızın acilen düzeltilmesini talep ediyor; Sağlık Bakanı ve tüm yetkilileri yeni angaryalar yükleme, nöbetler ekleme gayretleri yerine, taşeron sistemine “çağdaş köleliğe” son vermeye çağırıyoruz.*
- *Çalışırken de emeklilikte de insanca yaşayabilecek güvenceli bir gelir istiyor; emekliliğe yansıyan temel ücretlerimizin artırılmasını talep ediyoruz.*
- *Yıllarca haftada 40 saatlik yasal sürenin çok üzerinde ve ağır koşullarda çalıştığımız halde bugüne dek bir türlü verilemeyen “fili hizmet zammını” talep ediyoruz.*
- *Sağlık alanındaki mesleki eğitimin niteliğinin giderek bozulduğunu, bunun halkımızın geleceğini tehdit ettiğini görüyoruz. Sağlık eğitiminde meslek örgütleriyle ve ilgili kuruluşlarla işbirliği yapılmasını, sayıyı değil niteliği önceleyen bir politikayı talep ediyoruz.*
- *Katkı, katılım paylarıyla, istisnai hizmet tanımıyla, fark ücretleriyle, 5 dakika dakikalık randevu süreleriyle halkımızın nitelikli sağlık hizmetine erişimi kısıtlanmaktadır. Nitelikli sağlık hizmetine bütün yurttaşlarımızın ücretsiz ulaşabilmesini talep ediyoruz.*

2- Ben de özlük haklarımız, mesleğimiz ve geleceğimizle ilgili olan ve 13 Mart günü yani tıp haftasında gerçekleştirilen bu etkinliğe ve basın açıklamasına katıldım.

3- Bir kamu çalışanının, üyesi olduğu Türk Tabipleri Birliği tarafından yapılan bir etkinlik nedeniyle veya bu örgütün normal faaliyetine katıldığı için disiplin cezası veya başka şekilde cezalandırılmayacağını biliyorum.

Nitekim ülkemizin imzacısı olduğu 151 No'lu Kamu Hizmetinde Örgütlenme Hakkının Korunması ve İstihdam Koşullarının Belirlenmesi Yöntemlerine İlişkin Sözleşme'nin “Örgütlenme Hakkının Korunması” başlıklı 4. maddesinin 2. fıkrasının (b) bendinde de; **“Bir kamu görevlisini, bir kamu görevlileri örgütüne üyeliği veya böyle bir örgütün normal faaliyetlerine katılması nedenleriyle işten çıkarmak veya ona zarar vermek”** yasaklanmıştır.

Bir kamu görevlisinin, meslek odasının ve/veya sendikasının normal faaliyetlerine katılması nedeniyle aleyhinde işlem yapılması, sadece bu düzenlemelere değil; ifade özgürlüğüne, örgütlenme özgürlüğüne ve ülkemizin taraf olduğu diğer uluslararası sözleşmelere de açıkça aykırıdır.

4- Nitekim hem ulusal, hem uluslararası mahkemelerin iş bırakma eylemine katılmanın “suç” olmadığı yönünde sayısız kararı bulunmaktadır.

a- TTB'nin çağrısı ile (2003 ve 2004 yıllarında) yapılan iş bırakma etkinlikleri nedeniyle yargıya yansıyan bir davada, İstanbul 7. Asliye Ceza Mahkemesi; **“ülkemiz Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesini kabul etmiş ve sözleşme hükümlerinin iç hukukumuzda uygulanacağını da kabul etmiştir. Sanıkların eylemlerinin hak arama özgürlüğü**

içerisinde değerlendirilmesi gerekmiştir. Yine yapılan eylemin; demokratik bir toplumun gereği olan sağlık hakkının ihlali mahiyetinde olduğunu düşündükleri yasal düzenlemeler yapılmakta olduğundan, **buna karşı bir örgütsel uyarı niteliğinde mesleki ve sosyal hakları ile ilgili olarak yapıldığı anlaşılmıştır**” gerekçesiyle beraat kararı vermiştir. Bu karar Yargıtay 4. Ceza Dairesi tarafından da onanıp kesinleşmiştir.

b- Keza iş bırakma eylemine katıldığı için disiplin cezasıyla cezalandırılan bir öğretmenin açtığı davada da, “... üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan, üretimden gelen güçlerini kullanma çağrısına uyarak 25.11.2009 tarihinde görevine gelmeyen **davacının sendikal eylem kapsamında göreve gelmemesinin mazeret olarak kabul edilmesi gerektiği...**” gerekçesiyle 30.09.2010 tarihinde disiplin cezasının iptaline karar verilmiştir.

c- Zaten Danıştay kararları uyarınca da, üyesi olduğu sendikanın ya da meslek örgütünün düzenlediği etkinliklere katılan kamu görevlilerinin, bu etkinliklere katıldıkları zamanların mazeretli olarak kabulü gerekmektedir.

Nitekim Danıştay 12. Dairesi'nin 2004/4209 E., 2004/4148 K. sayılı ve 20.12.2004 tarihli kararında da; “Davacının, üyesi bulunduğu sendikanın yetkili kurullarınca alınan karara uyarak kamu görevlilerinin içinde bulunduğu mali sıkıntıların kısmen düzeltilmesi ve kamuoyunca bilinen bu sıkıntıları yine kamuoyuna anlatarak desteğinin sağlanması amacıyla 11.12.2003 tarihinde 1 gün göreve gelmemek eylemini gerçekleştirdiği anlaşılmıştır. Bu durumda, sendikal faaliyet kapsamında bir gün göreve gelmemek fiilinin mazeret olarak kabulü gerektiğinden, **657 sayılı kanunun 125/C-b maddesinde öngörülen "özürsüz olarak bir gün göreve gelmemek" fiilinin sübuta ermediği sonuç ve kanaatine varıldığından, disiplin suçu teşkil etmeyen eylem nedeniyle davacı hakkında tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.**” denilmiştir.

Keza Danıştay 12. Dairesi'nin 2002/3743 E., 2002/4272 K. sayılı ve 16.12.2002 tarihli kararında; “Davacının 1.12.2000 tarihinde yapılan memur eylemine katılmak amacıyla göreve gelmediği, bu eylem nedeniyle disiplin amirince 1/30 oranında aylıktan kesme cezası ile cezalandırıldığı anlaşılmaktadır... sendikalarının kararı doğrultusunda etkinlik göstermelerinin doğal ve hoşgörü ile karşılanması gerekeceği, olayda davacının bu eyleminin, göreve gelmeme yolunda kasıtlı bir davranış olarak değerlendirilemeyeceği, özürden ve toplum psikolojisinden kaynaklanan **davranışının disiplin suçu kabul edilerek tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.**” denilmiştir.

d- Durum Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi (AİHM) kararları açısından da farklı değildir. KESK'e bağlı Yapı-Yol-Sen Sendikası üyesi olan ve KESK tarafından memur maaşlarına yapılan düşük zammı protesto etmek amacıyla 05.09.2002 tarihinde yapılan iş bırakma eylemine katılan E. Karaçay'a uyarma disiplin cezası verilmiş, ceza AİHM'e taşınmıştır. AİHM, 27.03.2007 tarihinde verdiği karar ile; “ceza, her ne kadar düşük olsa da, kendisi gibi sendikaya üye kişilerin çıkarlarını savunmak amacıyla sendika üyelerinin grev ve eylemlere yasal olarak katılmamasına yönelik **caydırıcı bir niteliğe sahiptir**” diyerek, uyarma cezasının haksız olduğuna ve “*demokratik toplumda gerekli olmadığı*” sonucuna ulaşmıştır.

Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi 15.09.2009 tarihli Kaya ve Seyhan/Türkiye kararında da; KESK'in çağrısına uyarak, parlamentoda tartışılmakta olan kamu yönetimi kanun tasarısını protesto etmek üzere düzenlenen bir günlük iş bırakma eylemine katılıp göreve gelmedikleri için uyarma cezası verilmesini, *her ne kadar*

ceza küçük de olsa, sendika üyelerinin çıkarlarını korumak için meşru grev ya da eylem günlerine katılmaktan vazgeçirecek bir nitelik taşıdığı, **verilen disiplin cezasının 'acil bir sosyal ihtiyaca' tekabül etmediği ve bu nedenle 'demokratik bir toplumda gerekli' olmadığı** sonucuna varmış ve AİHS'in 11. ve 13. maddelerinin ihlal edildiğine karar vermiştir.

e. Anayasa Mahkemesi kararları da aynı vurguları içermektedir. Mahkeme 06.01.2015 tarihli kararında, iş bırakma etkinliğine katılan bir devlet memuruna verilen disiplin cezasını değerlendirmiş ve sonuç olarak;

*"...Gerek idarenin olağan uygulamasında ve gerekse de **idari yargının yerleşmiş içtihatlarında başvuru konusu olayda olduğu gibi sendikal faaliyet çerçevesinde işe gelinmemesi halinde** kişinin mazeret iznini kullandığı kabul edilmekte ve disiplin soruşturması açılmamaktadır.
...Açıklanan nedenlerle, **her ne kadar hafif bir ceza olsa da şikâyet edilen uyarma cezasının "zorlayıcı toplumsal bir ihtiyaçtan" kaynaklanmaması nedeniyle "demokratik toplumda gerekli olmadığı" sonucuna varılmıştır.** Bu sebeple başvuru Anayasa'nın 51. maddesinde güvence altına alınan sendika hakkının ihlal edildiğine karar verilmesi gerekir."*

gerekçesiyle, idarenin hak ihlalinde bulunduğu karar vermiştir.

Görüldüğü gibi; acil ve gerekli sağlık hizmeti sunumunda bir aksamaya sebep olmaksızın demokratik hak kullanımını niteliğindeki bir eylem nedeniyle, sağlık çalışanlarının soruşturmaya uğratılması ulusal ve uluslararası düzenlemeler ile yargı kararlarına açıkça aykırıdır.

sonuç olarak

Ne hasta haklarına ilişkin düzenlemelere, ne disiplin mevzuatına, ne de meslek etiğine aykırı bir davranışım bulunmadığını; meslek örgütümün aldığı kararı desteklediğimi ve mesleğimize yönelik sorunlarımızı ve taleplerimizi dile getiren bir bu etkinliğe katıldığımı tekrar belirtiyor ve ulusal ve uluslararası düzenlemelere açıkça aykırı olan bu disiplin cezasının kaldırılmasını talep ediyorum.

Sonuç ve İstem : Yukarıda açıkladığım nedenler ve yargı kararları ışığında; **...2015** tarih ve **... sayılı** yazı ile tebliğ edilen "uyarma" disiplin cezasının kaldırılmasını talep ederim. Saygılarımla. **tarih**

İtiraz Eden
Dr.
imza