

T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2018
KARAR NO : 2018/

İSTİNAF YOLUNA BAŞVURAN (DAVACI) :

VEKİLİ

: Av. SADİ KAYABAŞI

İhsaniye Mah. Kartallar Sk. Atalay 6 Sitesi B
Blok No:1 D:3 Nilüfer/BURSA

KARŞI TARAF (DAVALI)

: AİLE VE SOSYAL POLİTİKALAR
BAKANLIĞI

VEKİLİ

: Huk. Müş.

Aynı Yerde

İSTEMİN ÖZETİ

: İle ve Sosyal Politikalar İl Müdürlüğü

emrinde öğretmen olarak görev yapan davacının, 657 sayılı Kanunun 125/E-(b) ve (g) maddeleri uyarınca devlet memurluğundan çıkarılmasına ilişkin 18/05/2016 günlü, 2016/08 sayılı işlemin iptali istemiyle açılan davada; davanın reddi yolunda Bursa 1. İdare Mahkemesinin 22/12/2017 tarih ve E:2016/777, K:2017/1961 sayılı kararının; Cumhurbaşkanına hakaret suçundan beraat ettiği, profilinde paylaştıklarının kendi oluşturduğu yazı ve görüntüler olmayıp başkaları tarafından yapılan paylaşımların beğenilmesinden ibaret olduğu, özel hayata ilişkin bilgi ve unsurların yer aldığı görsel bir meydana yapılan paylaşımların görevi ile ilgisi olmadığı gibi kamu hizmetine de ilişkin olmadığı, dava açıldıktan iki sene sonra başlatılan savcılık soruşturmasının karara esas alınamayacağı, dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı iddialarıyla kaldırılması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

: İstinaf dilekçesinde belirtilen hususların

mahkeme kararının kaldırılmasını gerektirecek nitelikte bulunmadığı ve kararın usul ve hukuka uygun olduğu ileri sürülerek istinaf isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge İdare Mahkemesi İkinci İdare Dava Dairesince, dava dosyasındaki bilgi ve belgeler incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; İle ve Sosyal Politikalar İl Müdürlüğü emrinde öğretmen olarak görev yapan davacının, 657 sayılı Kanunun 125/E-(b) ve (g) maddeleri uyarınca devlet memurluğundan çıkarılmasına ilişkin 18/05/2016 günlü, 2016/08 sayılı işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

İdare Mahkemesince; "...Soruşturma raporun ile sosyal medya paylaşımlarına ilişkin olarak yer verilen tespitler ve yukarıda yapılan açıklamalar göz önüne alındığında, davacının herkese açık profilden yaptığı sabit olan ve idari soruşturma kapsamında kalan eylemlerinin bir kısmının Bursa 9.Asliye Ceza Mahkemesinin 17/01/2017 tarih ve 2017/27 sayılı kararı ile her ne kadar ifade ve düşünceyi açıklama özgürlüğü kapsamında kaldığı ve eleştirel nitelikte olduğu, yönünde karar verilmiş ise de; olayda ifade ve düşünceyi açıklama ve yayma hürriyetinin sınırları belirlenirken nasıl Cumhurbaşkanlığı ve Başbakanlık gibi kamuya mal olmuş kişiler ve makamlar yönünden eleştiri sınırları daha geniş belirlenmiş ise devlet memurları yönünden ifade ve düşünceyi açıklama /yayma hürriyetinin sınırları diğer vatandaşlara göre daha dar yorumlanması gerektiği kabul edilmelidir. Hatta öğretmenlik mesleğinin niteliği gereği hassasiyeti göz önüne alındığında dava konusu olay özelinde bu sınırın biraz daha daraldığı da kabul görecektir. Söz konusu sosyal medya paylaşımlarına bakıldığında ise Cumhurbaşkanı'nın silahlı terör örgütü lideri veya komutanı olduğunun ima edildiği, Başbakanı yönelik 24/10/2015 tarihli sosyal medya

T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2018/
KARAR NO : 2018/.

paylaşımının ise hakaret olarak değerlendirilmesi gerektiği, diğer bir kısım sosyal paylaşımın ise siyasi söylemler içeren, toplumun bir bölümünün siyasi tercihleri nedeniyle hedef alındığı, tahkir edici veya aşağılayıcı söz ve yazılar içeren pankart, fotoğraf ya da afişlerin sosyal medya ortamında herhangi bir engellemeyle karşılaşmadan erişilebilecek şekilde yayıldığı; diğer yandan davacının yürüttüğü kamu görevi dikkate alınarak sosyal paylaşımının tümü üzerinden bir değerlendirme yapıldığında ise söz konusu paylaşımın devlet memurluğuyla bağdaşmayacak nitelikte yüz kızartıcı ve utanç verici fiil ve hareketler olması karşısında, davacının devlet memurluğundan çıkarılma cezası ile tecziyesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı" gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

657 sayılı Devlet Memurları Kanununun 125. maddesinin birinci fıkrasının (E) bendinin (b) alt bendinde; yasaklanmış her türlü yayını veya siyasi veya ideolojik amaçlı bildiri, afiş, pankart, bant ve benzerlerini basmak, çoğaltmak, dağıtmak veya bunları kurumların herhangi bir yerine asmak veya teşhir etmek fiilleri, (g) alt bendinde ise, memurluk sıfatı ile bağdaşmayacak nitelik ve derecede yüz kızartıcı ve utanç verici hareketlerde bulunmak fiilleri Devlet memurluğundan çıkarma cezasını gerektiren haller arasında sayılmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacının Cumhurbaşkanı ve Başbakana hakaret içeren sosyal paylaşımına ilişkin olarak BİMER'e yapılan başvuru üzerine başlatılan disiplin soruşturması sonucu düzenlenen 11/03/2016 günlü raporda, davacının kişisel facebook sayfasındaki şikayete konu paylaşımın Cumhurbaşkanı ve Başbakana alenen hakaret ve tahkir içeren siyasi ve ideolojik amaçlı olduğu ve bu durumun memurluk sıfatıyla bağdaşmayacak nitelikte eylemler olduğundan bahisle, 657 sayılı Kanunun 125/E-(b) ve (g) maddeleri uyarınca davacının devlet memurluğundan çıkarılması yönünde getirilen teklif doğrultusunda dava konusu işlemin kurulduğu anlaşılmıştır.

Bilindiği üzere, ceza ve ceza muhakemesi hukuku ile disiplin hukuku farklı kural ve ilkelere tabi disiplinler olmakla birlikte, kamu görevlisinin fiili, suç tanımına uymasının yanı sıra disiplin sorumluluğunu da gerektirebilir. Böyle bir durumda ceza muhakemesi ve disiplin soruşturması ayrı ayrı yürütülmekte ise de, ceza mahkemesinde yargılama konusu suça yönelik olarak verilecek hükmün, disiplin hukuku açısından kamu görevlisine yöneltilen suçlamanın tespiti için disiplin makamlarına ve idari yargı mercilerine karine teşkil edeceği kuşkusuzdur.

Dava konusu disiplin cezasına gerekçe oluşturan fiilinden dolayı, Cumhurbaşkanı Hakaret suçuna ilişkin olarak davacı hakkında açılan kamu davasında, 1. Asliye Ceza Mahkemesinin 17/01/2017 günlü, E:2016/ K:2017 sayılı kararı ile davacının internet üzerinden yapmış olduğu sosyal paylaşımın Anayasa ile güvence altına alınmış ifade özgürlüğü içinde eleştirel ve hicivsel mahiyette olduğu, atılı suçun yasal unsurlarının oluşmadığı gerekçesiyle davacının beraatine hükmedildiği; Başbakana hakaret suçuna ilişkin olarak hakkında açılan kamu davasında, 2. Asliye Ceza Mahkemesinin 07/02/2018 günlü, E:2017/ Z:2018 sayılı kararı ile davacının 1 yıl hapis cezası ile cezalandırılmasına, hükmün açıklanmasının geri bırakılmasına ve 5 yıl süreyle denetim süresine tabi tutulmasına karar verildiği ve anılan kararın kesinleştiği görülmüştür.

Bu durumda, davacıya isnat edilen aynı fiili nedeniyle hakkında yapılan ceza yargılaması sonucunda verilen yargı kararları da dikkate alındığında, davacının fiilinin, anılan Kanun hükmündeki suç tanımına uymadığı, diğer bir ifadeyle, 657 sayılı Kanunun 125/E-(b ve g) maddesiyle örtüşmediği ve disiplin hukukunda yer alan "tipiklik" şartının somut olayda gerçekleşmediği anlaşıldığından dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan; davalı idare tarafından davacının fiili hakkında yeniden bir değerlendirme yapılarak fiilin karşılığı olan disiplin cezasının verilebileceği açıktır.

T.C.
İSTANBUL
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ
İKİNCİ İDARE DAVA DAİRESİ
ESAS NO : 2018/
KARAR NO : 2018/

Açıklanan nedenlerle; davacının **istinaf başvurusunun kabulüne**, Bursa 1. İdare Mahkemesinin 22/12/2017 tarih ve E:2016/777, K:2017/1961 sayılı kararının **kaldırılmasına**, dava konusu işlemin **iptaline**, aşağıda dökümü yapılan 403,40-TL yargılama gideri ile hüküm tarihinde yürürlükte olan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 1.090,00-TL vekalet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, istinaf aşamasındaki posta gideri avansından artan kısmın kararın kesinleşmesini takiben mahkemesince davacıya iadesine, **bu karara karşı tebliğ tarihini izleyen 30 gün içinde Danıştay'da temyiz yolu açık olmak üzere**, 19/09/2018 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

YARGILAMA GİDERLERİ

Dava + İstinaf Aşaması (Davacı)	:
Başvurma Harcı	: 29,20-TL
Karar Harcı	: 29,20-TL
Yd Harcı	: 48,10-TL
Vekalet Harcı	: 4,30-TL
İstinaf Başvurma Harcı	: 98,10-TL
Posta Gideri	: 194,50-TL
Toplam	: 403,40-TL

S.E.-GA / 20.09.2018