

İŞÇİNİN RIZASI DIŞINDA ÜCRETSİZ İZİN FESİH ANLAMINDADIR

YARGITAY 9.HUKUK DAİRESİ

Esas No. 2005/4329
Karar No. 2005/7138
Tarihi 21.03.2006

İlgili Kanun / Madde
4857 s.İşK./18-21
2821 s.Sendikalar K./31

- ÜCRETSİZ İZİN FESİH ANLAMINA GELMESİ
- FESHİN SENDİKAL NEDENE DAYANIP DAYANMADIĞININ
BELİRLENMESİ
- GEÇERSİZ FESHİ

ÖZETİ:

Davacının işçinin ücretsiz izin uygulamasının fesih anlamına geldiği ve özellikle sendika üyesi işçilere karşı yapıldığı, bilirkişi raporuna göre işyerinde ekonomik kriz bulunmadığı sonucuna varılarak davacının işe iade isteğinin kabulüne karar verilmiş, işe başlatmama tazminatı bir yıllık ücret tutarı olarak belirlenmiştir. Feshin geçerli nedene dayanmadığı konusunda Mahkemece varılan sonuç isabetli ise de Sendikal nedene dayanıp dayanmadığı hususu net bir şekilde ortaya konulmamıştır.

Davacı feshin geçersizliğine ve işe iadesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel Mahkeme, isteği kısmen hüküm altına almıştır.

Hüküm süresi içinde davalı avukatı tarafından temyiz edilmiş olmakla dosya incelendi, gereği konuşulup, düşünüldü:

Davacı işçi iş sözleşmesinin sendikal nedenle davalı işveren tarafından feshedildiğini ileri sürerek feshin geçersizliğine ve işe iadesine karar verilmesini, işe başlatılmama halinde ödenmesi gereken tazminat ile boştaki geçen süre ücretinin belirlenmesini istemiştir.

Davalı işveren, davacının iş sözleşmesinin feshedilmediğini, davacının ücretsiz izne gönderildiğini, davanın açıldığı tarih itibarıyla iş sözleşmesinin devam ettiğini, davacıya gönderilen 3.9.2004 tarihli ihtarnamede ücretsiz iznin bittiğinin bildirildiğini, davacının buna riayet etmemesi nedeniyle iş sözleşmesinin devamsızlık nedeniyle feshedildiğini belirterek davanın reddine karar verilmesi gerektiğini savunmuştur.

Mahkemece davacının işverenin ücretsiz izin uygulamasının fesih anlamına geldiği ve özellikle sendika üyesi işçilere karşı yapıldığı, bilirkişi raporuna göre işyerinde ekonomik kriz bulunmadığı sonucuna varılarak davacının işe iade isteğinin kabulüne karar verilmiş, işe başlatmama tazminatı bir yıllık ücret tutarı olarak belirlenmiştir.

Dosyadaki bilgi ve belgelere göre feshin geçerli nedene dayanmadığı konusunda Mahkemece varılan sonuç isabetli ise de, feshin sendikal nedene dayanıp dayanmadığı hususu net bir şekilde ortaya konulmamıştır. Dairemiz uygulamasına göre bu gibi durumlarda sağlıklı sonuca gidilebilmesi için akdın feshine yakın tarihlerde işyerinde

alışan, Sendika üyesi olan, Sendika üyesi olmayan, işten çıkarılan, işten ıkarılanlardan Sendika üyesi olan ve Sendika üyesi olmayan; Sendika üyeliğinden istifa edenlerden halen işyerinde çalıştırılan işçi sayılarının, yeni işçi alınıp alınmadığının, alınmış ise davacı işçinin yerine alınıp alınmadığının saptanması ve tüm deliller birlikte değerlendirilerek sonuca gidilmesi gerekir. Eksik inceleme ile yazılı şekilde hüküm kurulması hatalı olup, bozmayı gerektirmiştir.

SONUÇ : Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten **BOZULMASINA**, peşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine, 21.03.2006 gününde oybirliği ile karar verildi.