

T.C.

YARGITAY

9. HUKUK DAİRESİ

E. 2003/7916

K. 2003/19669

T. 15.9.2003

- TERDİTLİ DAVA (Davacının Terditli Olarak Açtığı Davada Öncelikli İsteminin İhbar Tazminatına Karar Verilmesi Olması)
- İHBAR TAZMİNATI (Davacının Terditli Olarak Açtığı Davada Öncelikli İsteminin İhbar Tazminatına Karar Verilmesi Olması)
- İHBAR ÖNELİ (İhbar Tazminatına Esas Alınan İhbar Önelinin Ücretli İzin Süreleri ile İç İç Geçememesi ve Bu Önelin Bölünememesi)
- ÜCRETLİ İZİN SÜRELERİ (İhbar Tazminatına Esas Alınan İhbar Önelinin Ücretli İzin Süreleri ile İç İç Geçememesi ve Bu Önelin Bölünememesi)

1475/m.14

ÖZET : Davacının, terditli olarak açtığı davada öncelikli istemi ihbar tazminatına karar verilmesidir. İhbar tazminatına esas alınan ihbar öneli, ücretli izin süreleri ile iç iç geçemeyeceği gibi bu önel bölünemez.

DAVA : Davacı, ihbar, kıdem tazminatı, tahsil primi, akdi ikramiye, ilave tediye, kıdem teşvik tazminatı, 7 aylık ücret tutarında tazminat ile iş güvencesi tazminatının ödetilmesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme, isteği kısmen hüküm altına almıştır.

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

KARAR : Davacı davalı işverenin fesih bildirimini ile, ihbar önelinin tebliğden itibaren kullanılmaya başlanılacağını ve ihbar öneli esnasında ücretli izinli sayılacağını belirterek bildirimde bulunmasına rağmen önel dolmadan hizmet aktini feshettiğini bunun usul ve yasaya uygun olmadığını iddia ederek öncelikle ihbar tazminatına; bu olmadığı takdirde eksik kullanılan önel kadar fark ihbar tazminatına ve bu önel içinde gerçekleşen işçilik alacakları ile fark kıdem tazminatına karar verilmesini talep etmiştir.

Terditli olarak açılan bu davada mahkemece kullanılan önel nedeniyle ihbar tazminatının reddine ancak eksik kullanıldığından kalan önel için fark ihbar tazminatına ve diğer işçilik alacaklarının kabulüne karar verilmiştir.

Davacının, terditli olarak açtığı davada öncelikli istemi ihbar tazminatına karar verilmesidir. İhbar tazminatına esas alınan ihbar öneli, ücretli izin süreleri ile iç içe geçemeyeceği gibi bu önel bölünemez. Somut olayda işveren bildirimde bulunurken davacının önel esnasında ücretli izinli sayılacağını belirtmiş ve Toplu İş Sözleşmesinde öngörülen önel dolmadan iş sözleşmesini feshettiğinden usul ve yasaya uygun bir ihbar bildiriminden sözedilemez. Bu olguya göre davacının öncelikli istemi olan ihbar tazminatının kabulü gerekir, Yazılı gerekçe ile ihbar tazminatının reddine ikincil istemin kabulüne karar verilmesi hatalıdır.

SONUÇ : Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten **BOZULMASINA**, peşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine, 15.9.2003 gününde oybirliği ile karar verildi.