

T.C.

YARGITAY

9. HUKUK DAİRESİ

E. 2003/21814

K. 2004/10523

T. 4.5.2004

- İHBAR TAZMİNATI TALEBİ (İşverenin - Davalı İşçinin Fazla Mesai Alacağı Bulunduğu Gerekçesiyle Takas-Mahsup Talebi - İşyerinin Niteliğinin Fazla Mesai Alacağının Varlığına Karine Teşkil Etmesi)
- TAKAS-MAHSUP TALEBİ (İşverenin İhbar Tazminatı Talebine Karşılık İşçinin Fazla Mesai Alacağı Bulunduğu Savunması - Yapılan İşin Niteliğinin Fazla Mesai Yapıldığına Karine Teşkil Etmesi)
- FAZLA MESAI ALACAĞI İÇİN TAKAS-MAHSUP TALEBİ (İşverenin Açtığı İhbar Tazminatının Tahsili Davasında - Yapılan İşin Niteliğinin Fazla Mesai Yapıldığına Karine Teşkil Etmesi)
- İŞVERENİN İHBAR TAZMİNATI TALEBİ (İşçinin Fazla Mesai Alacağı Bulunduğu Gerekçesiyle Takas-Mahsup Savunması - Yapılan İşin Niteliğinin ve Tanık Beyanlarının Fazla Mesaiyi İspat Etmesi)

4857/m.17,41

ÖZET : Davacı, ihbar tazminatı ile noter masrafının ödetilmesine karar verilmesini istemiştir. Davalı fazla çalışması olduğuna ilişkin savunma yaparak takas-mahsup isteminde bulunmuştur. Davalının fazla mesai alacağı olduğuna dair savunması ve dosyadaki tanık beyanı karşısında davalının çalıştığı işyeri de dikkate alındığında fazla mesai yaptığının kabulü gerekir.

DAVA : Davacı, ihbar tazminatı ile noter masrafının ödetilmesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme, isteği kısmen hüküm altına almıştır. Hüküm süresi içinde davalı avukatı tarafından temyiz edilmiş olmakla dosya incelendi, gereği konuşulup düşünüldü:

KARAR : 1- Dosyadaki yazılara toplanan delillerle kararın dayandığı kanuni gerektirici sebeplere göre, davalının aşağıdaki bendin kapsamı dışında kalan temyiz itirazları yerinde değildir.

2- Davalının fazla mesai alacağı olduğuna dair savunması ve dosyadaki tanık beyanı karşısında davalının çalıştığı işyeri de dikkate alındığında fazla mesai yaptığının kabulü gerekir. Bu hususlar gözardı edilerek davalının takas-mahsup mahiyetindeki bu isteğinin kabul edilmemesi hatalıdır. Gerekirse bilirkişi incelemesi yaptırılarak sonuca gidilmesi gerekirken eksik inceleme sonucu yazılı şekilde hüküm tesisi bozmayı gerektirmiştir.

SONUÇ : Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten BOZULMASINA, oybirliği ile karar verildi.