

T.C.

YARGITAY

9. HUKUK DAİRESİ

E. 2004/6408

K. 2004/22998

T. 12.10.2004

• **ALT İŞVEREN SÖZLEŞMESİNİN SONA ERMESİ (İşçinin İş Akdine Son Veren Alt İşverenin İhbar ve Kıdem Tazminatı Ödeme Yükümlülüğü - İşçinin Aynı İşyerindeki Yeni İhaleyi alan Başka Alt İşveren Nezdinde Çalışmaya Başlamasının İşyeri Devri Olarak Kabul Edilemeyeceği)**

• **İHBAR VE KIDEM TAZMİNATI TALEBİ (İşçinin Çalıştığı İşyerindeki İhaleyi Alan Alt İşverenin İhale Süresinin Sonunda İşyerinden Ayrılması ve İşçinin İş Akdinin Sona Ermesi - İşçinin Aynı İşyerinde Yeni İhaleyi Alan Başka İşveren Nezdinde Çalışmaya Başlamasının İşyeri Devri Olarak Kabul Edilemeyeceği)**

• **KIDEM TAZMİNATI TALEBİ (İşçinin Çalıştığı İşyerindeki İhaleyi Alan Alt İşverenin İhale Süresinin Sonunda İşyerinden Ayrılması ve İşçinin İş Akdinin Sona Ermesi - İşçinin Aynı İşyerinde Yeni İhaleyi Alan Başka İşveren Nezdinde Çalışmaya Başlamasının İşyeri Devri Olarak Kabul Edilemeyeceği)**

• **İŞYERİ DEVRİ NİTELİĞİNİN BULUNMAMASI (İhale Süresi Sonunda Yeni İhaleyi Alamayan Alt İşverenin İş Akdine Son Verdiği Davacı İşçinin Yeni İhaleyi Alan Başka İşveren Nezdinde Aynı İşyerinde Çalışmaya Başlaması - İhbar ve Kıdem Tazminatı Talebinin Kabulü Gereği)**

1475/m.13,14,35,54

ÖZET : Davacının çalıştığı Bozyaka Hastanesinin asıl işvereni Sosyal Sigortalar Kurumudur. Davacıyı çalıştıran davalı şirket asıl işverenden ihaleyle temizlik işlerini alan alt işveren konumundadır. Davalı alt işveren ihale süresi sonunda yeniden ihaleye alamamış ve asıl işverenin işyerini terk etmiştir. İhaleyle işi dava dışı O. Ltd. Şti. almıştır. İki taşeron arasında işyeri devri yapıldığı hususunda bir delil mevcut değildir. Hizmet akdinin devri hususunda da bir iddia bulunmamaktadır. Davalı işveren davacıyı başka işyerlerinde işe davet ettiği ve iş verdiği konusunda da iddiada bulunmamıştır. Bu durumda ihale sözleşmesinin bittiği tarihte hizmet akdinin davalı tarafından sona erdirildiğinin ve davacının ihbar, kıdem tazminatı ile izin ücreti talep etmekte haklı bulunduğu kabulü gerekir. Davacının ihaleyi yeni alan dava dışı alt işverenin yanında bilahare işe başlaması yeni bir hizmet akdi niteliğinde olup sonuca etkili görülmemiştir.

DAVA : Davacı, ihbar ve kıdem tazminatı, fazla çalışma ve izin ücretinin ödetilmesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme, davayı reddetmiştir.

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

KARAR : Davacı davalı şirketin dava dışı SSK.ya ait Bozyaka Hastanesi temizlik işlerini ihale ile alan işyerinde çalışmaya başladığını alt işveren olan davalının asıl işverenle yaptığı taşeronluk sözleşmesinin sona ermesi üzerine hizmet akdinin sona erdiğini iddia ederek ihbar, kıdem tazminatı ve işin ücreti talebinde bulunmuştur. Davalı ise, davacının ihaleyi alan dava dışı O. Ltd. Şti.yanında çalışmasını sürdürdüğünü, hizmet akdinin sona ermediğini bu sebeple davanın reddini savunmuştur.

Mahkemece işyeri devrinin sözkonusu olduğunu, davacının çalışmasını sürdürdüğünü kabul ederek isteklerin reddine karar vermiştir.

Davacının çalıştığı Bozyaka Hastanesinin asıl işvereni Sosyal Sigortalar Kurumudur. Davacıyı çalıştıran davalı şirket asıl işverenden ihaleyle temizlik işlerini alan alt işveren konumundadır. Davalı alt işveren ihale süresi sonunda yeniden ihaleye alamamış ye asıl işverenin işyerini terk etmiştir. İhaleyle işi dava dışı O. Ltd. Şti. almıştır. İki taşeron arasında işyeri devri yapıldığı hususunda bir delil mevcut değildir. Hizmet akdinin devri hususunda da bir iddia bulunmamaktadır. Davalı işveren davacıyı başka işyerlerinde işe davet ettiği ve iş verdiği konusunda da iddiada bulunmamıştır. Bu durumda ihale sözleşmesinin bittiği tarihte hizmet akdinin davalı tarafından sona erdirildiğinin ve davacının ihbar, kıdem tazminatı ile izin ücreti talep etmekte haklı bulunduğunun kabulü gerekir. Davacının ihaleyi yeni alan dava dışı alt işverenin yanında bilahare işe başlaması yeni bir hizmet akdi niteliğinde olup sonuca etkili görülmemiştir.

Mahkemece bilirkişi hesap raporu bir değerlendirmeye tabi tutularak ihbar, kıdem tazminatı ve izin ücreti alacağı istekleri hüküm altına alınmalıdır.

SONUÇ : Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten BOZULMASINA, peşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine, 12.10.2004 gününde oybirliği ile karar verildi.