

T.C.

YARGITAY

9. HUKUK DAİRESİ

E. 2004/25431

K. 2004/22821

T. 11.10.2004

• İŞ AKDİNİN FESHİ (Davacının Fazla Mesai Ücretleri Ödenmediği İçin İş Akdini Feshettiği - İhbar ve Kıdem Tazminatına Hükmedilmesi Gereği)

• KIDEM TAZMİNATI (Davacının Fazla Mesai Ücretleri Ödenmediği İçin İş Akdini Feshettiği - Hükmedilmesi Gereği)

• FAZLA MESAI ÜCRETİ ÖDENMEYEN İŞÇİ (Fazla Mesai Yapmasının İstenmesinin Hakkın Kötüye Kullanımı Olduğu - İşçinin Akdi Hakkı Nedenle Feshedebileceği)

• ÜCRETİ ÖDENMEYEN İŞÇİ (Fazla Mesai Yapmasının İstenmesinin Hakkın Kötüye Kullanımı Olduğu - İşçinin Akdi Hakkı Nedenle Feshedebileceği)

1475/m. 13, 14, 16

4857/m. 17

ÖZET : Davalı işverenin davacıdan geceleyin fazla mesaiye kalmasını istediği, ancak davacının bunu kabul etmeyerek işyerinden ayrıldığı anlaşılmaktadır. Aksi sabit oluncaya kadar geçerliliği söz konusu olan Bölge Çalışma Müdürlüğü müfettiş raporunda, davacının davalıya ait işyerinde fazla mesai yaptığı ve fazla mesai ücretlerinin ödenmediği saptanmıştır. Fazla mesai ücreti ödenmediğine göre, davacıdan fazla mesaiye kalmasının istenmesi hakkın kötüye kullanımınıdır. Davacının, fazla mesai ücretleri ödenmediği için iş sözleşmesini feshettiği kabul edilmelidir.

DAVA : Davacı, ihbar ve kıdem tazminatı, fazla mesai ile ücretli izin alacağına ödenmesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme, isteği kısmen hüküm altına almıştır.

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

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

2- Somut uyuşmazlıkta, davalı işverenin davacıdan geceleyn fazla mesaiye kalmasını istediği, ancak davacının bunu kabul etmeyerek işyerinden ayrıldığı anlaşılmaktadır. Aksi sabit oluncaya kadar geçerliliği söz konusu olan Bölge Çalışma Müdürlüğü müfettiş raporunda, davacının davalıya ait işyerinde fazla mesai yaptığı ve fazla mesai ücretlerinin ödenmediği saptanmıştır. Fazla mesai ücreti ödenmediğine göre, davacıdan fazla mesaiye kalmasının istenmesi hakkın kötüye kullanımındır. Davacının, fazla mesai ücretleri ödenmediği için iş sözleşmesini feshettiği kabul edilmelidir. Zira 1475 sayılı İş Kanunu'nun 16/II-d maddesi uyarınca "ücretlerinin kanun hükümleri veya iş sözleşmesi şartları gereğince ödenmemesi" işçiye haklı fesih hakkı verir. İşçinin iş sözleşmesini haklı feshettiği durumlarda kıdem tazminatı hüküm altına alınmalıdır. Mahkemece yazılı şekilde, davacının devamsızlık yaptığı ve feshin bu nedenle haklı olduğu gerekçesi ile kıdem tazminatı isteğinin reddi hatalıdır.

SONUÇ : Temyiz olunan kararın yukarıda belirtilen nedenle BOZULMASINA, peşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine 11.10.2004 gününde oybirliğiyle karar verildi.