

T.C.
YARGITAY
9. HUKUK DAİRESİ
E. 2004/5844
K. 2005/459
T. 11.1.2005

- İŞÇİ ALACAĞI DAVASI (Kıdem Tazminatı-İzin Ücreti-Bayram-Hafta ve Genel Tatil Gündeliklerinin Ödetilmesi İstemi)
- HAKLI SEBEPLERLE İŞ AKDİNİN FESHİ (Kapıcı Lojmanına Su Basmasının Kısa Sürede Giderilecek Bir Sorun Olup Olmadığı Araştırılmadan Haklı Sebebin Oluşturduğundan Bahsedilememesi)
- PART TIME ÇALIŞMA (Ücret Belirlemesi ve Hak Kazanılması Halinde Kıdem Tazminatı ve Diğer İşçilik Haklarının Bu Ücret Üzerinden Yapılmasının Gerekmesi)
- İŞÇİNİN BİLDİRİMSİZ FESİH HAKKI (Kapıcı Lojmanına Su Basmasının Giderilebilecek Bir Sorun Olup Olmadığı Araştırılmadan İşçiye Bildirimsiz Fesih Hakkı Verdiğinin Kabul Edilememesi)
- KIDEM TAZMİNATI VE DİĞER İŞÇİ ALACAKLARININ HESAPLANMASI (Part-Time Çalışan İşçinin İşçilik Alacağı Haklarının Part-Time Ücreti Üzerinden Hesaplanmasının Gerekmesi)
- KIDEM TAZMİNATINDAN MAHSUP YAPMA (Hizmet Akdinin İşçi Tarafından Haklı Fesholunduğunun Kabulü Halinde İşçiye Önceki Yıllarda Ödenmiş Olan Kıdem Tazminatının Faiziyle Birlikte Mahsubunun Gerekmesi)

ÖZET : Çalışma şekli part-time olarak yapılmışsa ücret belirlemesi ve hak kazanması durumunda kıdem tazminatı hesabı ile diğer işçilik haklarının belirlenmesi bu ücrete göre yapılmalıdır.

Davacının hizmet aktini 2002 yılındaki feshinin haklı nedene dayandığının kabul edilmesi halinde, 1997 yılında ödenen kıdem tazminatının faiziyle birlikte mahsubu gerekir.

DAVA : Taraflar arasındaki, kıdem tazminatı, izin ücreti, bayram, hafta ve genel tatil gündelikleri ile ücret alacağının ödetilmesi davasının yapılan yargılaması sonunda; ilamda yazılı nedenlerle gerçekleşen miktarın faiziyle birlikte davalıdan alınarak davacıya verilmesine ilişkin hüküm süresi içinde temyizden incelenmesi taraflar avukatınca istenilmesi ve davalı avukatınca duruşma talep edilmesi üzerine dosya incelenerek işin duruşmaya tabi olduğu anlaşılmalı ve duruşma için 11.1.2005 Salı günü tayin edilerek taraflara çağrı kağıdı gönderilmişti. Duruşma günü davalı adına Avukat Kadir Denk ile karşı taraf adına Avukat Oya Aydın geldiler. Duruşmaya başlanarak hazır bulunan avukatların sözlü açıklamaları dinlendikten sonra duruşmaya son verilerek dosya incelendi, gereği konuşulup düşünüldü:

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

2- 1989 yılından beri oturlan ve sağlıklı koşullar içerdiği ileri sürülmeyen kapıcı dairesinin geçici su basma nedeniyle sağlıklı hale gelip gelmediği, kısa sürede su basmanın yarattığı mahsurların giderilmesinin mümkün olup olmadığı araştırılmadan, kapıcı lojmanına su basmasının 1475 Sayılı Yasanın 16/2 ye göre haklı sebep sayılması doğru değildir. Bu hususlar gerekirse teknik bilirkişi marifetiyle belirlenmeli ve sonucu göre hüküm kurulmalıdır.

3- Davacının hizmet aktini 2002 yılındaki feshinin haklı nedene dayandığının kabul edilmesi halinde, 1997 yılında ödenen kıdem tazminatının faiziyle birlikte mahsubu gerekir.

4- Ücret konusu, 1997 tarihinde verilen ibraname ve bu tarihten sonraki çalışmaları dikkate alınarak değerlendirilmeli, dava dilekçesinde ödendiği belirtilen miktarlarda göz önünde tutularak hüküm kurulmalıdır.

5- Dosya içinde davacı işçinin işyerinde kısmi süreli iş sözleşmesi ile çalıştığı yönünde emareler bulunduğu gibi, davacı vekili de Yargıtay'daki mürafaa sırasında 1997 yılından sonraki çalışmasının part-time olduğunu bildirmiştir. Bu dönem içerisinde işçinin başka işyerlerinde çalıştığına dair pirim bildirgeleri verilmiştir. Çalışma şekli part-time olarak yapılmışsa ücret belirlemesi ve hak kazanması durumunda kıdem tazminatı hesabı ile diğer işçilik haklarının belirlenmesi bu ücrete göre yapılmalıdır.

SONUÇ : Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten BOZULMASINA, Davalı yararına takdir edilen 400 YTL. duruşma avukatlık parasının davacıya, davacı yararına takdir edilen 400 YTL duruşma Avukatlık parasının davalıya yükletilmesine, peşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine, 11.1.2005 gününde oybirliği ile karar verildi.