

YARGITAY  
9. HUKUK DAİRESİ

Esas No. 2004/31715  
Karar No. 2005/2889  
Tarihi: 02.02.2005

İlgili Kanun / Madde  
4857 S.İşK/18-21

- **İŞE İADE DAVASI DEVAM EDERKEN İŞÇİNİN İŞE ALINMASI**
- **DAVANIN KONUSUZ KALMAYACAĞI**
- **BOŞTA GEÇEN SÜRENİN ÜCRETİNE KARAR VERİLMESİ GEREKTİĞİ**

**ÖZETİ:** Dava devam ederken, davacının işe başlatılmış olması, aksi ileri sürülmedikçe, davalı işverenin feshin geçerli bir sebebe dayanmadığını kabul ettiği şeklinde değerlendirilmelidir. 4857 sayılı İş Kanununun 21.maddesinin 3.ve 5.fıkralarına göre, boşta geçen süre ücreti, feshin geçersizliğine ilişkin karar verilmesi ve işe başlatılmak için işverene süresinde başvurulması şartına bağlıdır. Somut olayda, boşta geçen süre ücretine ilişkin bu şartların yargılama sırasında, davacının işe başlatılmasıyla, önceden gerçekleştiği kabul edilmelidir. Davanın açılmasına davalı sebebiyet verdiği için davalı lehine vekalet ücreti takdir edilmemesi isabetlidir. Ancak dava konusuz kaldığından işe iadeye ilişkin davanın reddi hatalıdır. Bu durumda davacı işçi, açıkça feragat etmemiş ya da talebini geri almamış ise boşta geçen en çok dört aylık ücret ve diğer haklarının hüküm altına alınması gerekir.

**DAVA :**Davacı, feshin geçersizliğine ve işe iadesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme, konusu kalmayan davayı reddetmiştir.

Hüküm süresi içinde taraflar avukatlarınca temyiz edilmiş olmakla dosya incelendi, gereği konuşulup düşünüldü

Davacı işçi, iş sözleşmesinin geçerli sebep olmadan feshedildiğini ileri sürerek feshin geçersizliği ile işe iadesine, işe başlatılmama tazminatına ve boşta geçen süre ücretine karar verilmesi isteminde bulunmuştur.

Mahkemece davacının işe başlatılmış olmasından dolayı davanın konusuz kalması nedeniyle reddine, davacının boşta geçen süre ücretine ilişkin talebinin de reddine karar verilmiştir.

Ancak, dava devam ederken, davacının işe başlatılmış olması, aksi ileri sürülmedikçe, davalı işverenin feshin geçerli bir sebebe dayanmadığını kabul ettiği şeklinde değerlendirilmelidir. 4857 sayılı İş Kanununun 21.maddesinin 3.ve 5.fıkralarına göre, boşta geçen süre ücreti, feshin geçersizliğine ilişkin karar verilmesi ve işe başlatılmak için işverene süresinde başvurulması şartına bağlıdır. Somut olayda, boşta geçen süre ücretine ilişkin bu şartların yargılama sırasında, davacının işe başlatılmasıyla, önceden gerçekleştiği kabul edilmelidir. Davanın açılmasına davalı sebebiyet verdiği için davalı lehine vekalet ücreti takdir edilmemesi isabetlidir. Ancak dava konusuz kaldığından işe iadeye ilişkin davanın reddi hatalıdır. Bu durumda davacı işçi, açıkça feragat etmemiş ya da talebini geri almamış ise boşta geçen en çok dört aylık ücret ve diğer haklarının hüküm altına alınması gerekir. Dosya içeriğine göre davacı işe başlatıldıktan sonra söz konusu ücret ve diğer haklarından açıkça

feragat etmemiş, aksine boŖta geçen süre ücretinin hüküm altına alınmasını istemiŖtir. Bu nedenle, boŖta geçen süre creti ve diğerk haklarının hüküm altına alınması gerekirken reddi hatalıdır.

4857 Sayılı İŖ Kanununun 20/3.maddesi uyarınca yerel mahkeme kararının bozularak ortadan kaldırılması ve aŖağıdaki Ŗekilde hüküm kurulması gerekmiŖtir.

**HÜKÜM:** Yukarıda açıklanan nedenlerle;

1-Amasya 1.Asliye Hukuk (İŖ) Mahkemesinin 17.9.2004 tarih ve 340-395 sayılı kararının bozularak ortadan kaldırılmasına,

2-Feshin geersizliğı ve iŖe iadeye iliŖkin davanın konusuz kalması nedeniyle karar verilmesine yer olmadığına,

3-Davacının geçersiz sayılan fesih bildiriminin tebliğinden iŖe baŖlatıldığı tarihe kadar üç aylık ücret ve diğerk haklarının davalıdan alınarak davacıya verilmesi gerektiğinin tespitine,

4-Harç peŖin alındığından yeniden alınmasına yer olmadığına,

5-Davacı kendisini vekille temsil ettirdiğinde karar tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari cret Tarifesi uyarınca 350 YTL.vekalet ücretinin davalıdan alınarak davacıya ödenmesine,

6-Davacı tarafından yapılan 35.00 YTL.yargılama giderinin davalıdan alınarak davacıya ödenmesine,

7-Temyiz harcının isteğı halinde ilgisine iadesine, dair, kesin olarak 2.2.2005 tarihinde oybirliğı ile karar verildi.