

E. 2004/15842

K. 2003/15334

T. 21.6.2004

- **İŞ AKDİNİN FESHİ (Emekliliğe Hak Kazanılması Nedeniyle İşverence - İşçinin İhbar Tazminatı Ödenmeden Yaşlılık Aylığı İçin Başvurması/Davacı İşçinin Feshinin Söz Konusu Olacağı)**
- **İHBAR TAZMİNATI (Emekliliğe Hak Kazanan İşçinin İş Akdinin İşverence Feshi - İşçinin Ödenmeden Yaşlılık Aylığı İçin Başvurması/Davacı İşçinin Feshinin Söz Konusu Olacağı)**
- **İŞ AKDİNİ FESHEDEN İŞÇİ (Emekliliğe Hak Kazanan İşçinin İş Akdinin İşverence Feshi - İşçinin İhbar Tazminatı Ödenmeden Yaşlılık Aylığı İçin Başvurması/Davacı İşçinin Feshinin Söz Konusu Olacağı)**
- **İŞ GÜVENCESİ HÜKÜMLERİNDEN YARARLANAMAMA (Emekliliğe Hak Kazanan İşçinin İş Akdinin İşverence Feshi - İşçinin İhbar Tazminatı Ödenmeden Yaşlılık Aylığı İçin Başvurması)**

4857/m. 18

ÖZET : Davalı işveren iş sözleşmesini feshetmiş, ancak işçi ihbar tazminatı ödenmeden yaşlılık aylığı bağlanması için bağlı bulunduğu sosyal güvenlik kurumuna başvurmuştur. Olayda artık işverenin feshi değil, davacı işçinin feshi söz konusudur. Bu nedenle davacı işçi feshin geçersizliği ve işe iade isteyemez.

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

Yerel mahkeme isteği kabul etmiştir. Hüküm süresi içinde davalı avukatı tarafından temyiz edilmiş olmakla dosya incelendi, gereği konuşulup düşünüldü:

KARAR : İş sözleşmesinin geçerli bir neden olmadan salt emekliliğe hak kazandığı gerekçesi ile feshedildiğini belirten davacı, 4857 sayılı İş Kanununun 18 ve devamı maddeleri uyarınca feshin geçersizliğine, işe iadesine, işe başlatmama tazminatı ile boşa geçen süre için ücret alacağına karar verilmesini talep etmiştir. Mahkemece; "Emsal kararlar ile davalının ekonomik zorda olmadığı anlaşılmaktadır. Fesih geçerli nedene dayanmamaktadır." gerekçesi ile istek kabul edilmiştir. Dairemizin kararlılık kazanan uygulamasına göre ihbar tazminatı ödenmeden işverence gerçekleştirilen fesihlerde, işçi emeklilik aylığı bağlanması için bağlı bulunduğu kuruma başvurusu halinde iş sözleşmesinin işçi tarafından feshedildiği sonucuna varılmaktadır. Zira bu durumda ihbar tazminatı ödenmediği sürece iş sözleşmesinin önel sonuna kadar devam ettiği kabul edilmektedir. Bu uygulama gereği önel süresi içinde gerçekleşecek artış ve haklardan işçi yararlandırılmaktadır. Somut olayda davalı işveren iş sözleşmesini feshetmiş, ancak işçi ihbar tazminatı ödenmeden yaşlılık aylığı bağlanması için bağlı bulunduğu sosyal güvenlik kurumuna başvurmuştur. Olayda artık işverenin feshi değil, davacı işçinin feshi söz konusudur. Böyle olunca davacı işçi feshin geçersizliği ve işe iade isteyemez. Davanın reddi gerekir. Yazılı şekilde kabulü hatalıdır. 4857 sayılı İş Yasasının 20/3 maddesi uyarınca Dairemizce aşağıdaki şekilde karar verilmiştir.

SONUÇ : Yukarıda açıklanan gerekçe ile; Ankara ... İş Mahkemesinin 30.01.2004 gün ve 2003/1242 E, 2004/31 K sayılı kararının BOZULARAK ORTADAN KALDIRILMASINA,

Davanın REDDİNE;

Harç peşin alındığından yeniden alınmasına yer olmadığına,

Davacının yapmış olduğu yargılama giderinin üzerinde bırakılmasına,

Karar tarihinde yürürlükte bulunan tarifeye göre 300.000.000.-TL ücreti vekaletin davacıdan alınarak davalıya verilmesine,

Davalının yaptığı temyiz giderinin davacıdan tahsili ile davalıya verilmesine, kesin olarak 21.06.2004 tarihinde oybirliği ile karar verildi.