

Av. Hale MANAV

**İŞ SÖZLEŞMESİNDE
FESHİN GEÇERSİZLİĞİNİN
TESPİTİ VE HUKUKİ
SONUÇLARI**



İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ	vii
İÇİNDEKİLER.....	ix
KISALTMALAR.....	xv
GİRİŞ.....	1

Birinci Bölüm

İŞ GÜVENCESİ KAVRAMI VE UYGULAMA KOŞULLARI

I. İŞ GÜVENCESİ KAVRAMI.....	3
A. İş Güvencesinin Amacı ve Özellikleri.....	6
B. Türkiye’de İş Güvencesinin Yasal Gelişimi.....	8
II. İŞ GÜVENCESİ KAVRAMININ UYGULAMA KOŞULLARI	11
A. Genel Olarak	11
B. İşçinin İş Kanununa veya Basın İş Kanununa Tabi Olarak Çalışması.....	12
C. İşçinin Belirsiz Süreli İş Sözleşmesi İle Çalışması.....	14
D. İşçinin Altı Aylık Kıdeminin Bulunması	15
E. İş Yerinde Otuz veya Daha Fazla İşçi Çalıştırılması.....	18
1. Genel Olarak	18
2. Otuz İşçi Sayısının Tespiti.....	23

3. Otuz İşçi Sayısına Dahil Olanlar.....	26
4. Otuz İşçi Ölçütünün Aranacağı Zaman.....	29
F. Belirli Konumda İşveren Vekili Olmamak.....	30
G. İş Sözleşmesinin İşveren Tarafından Feshedilmesi.....	31

İkinci Bölüm

İŞ SÖZLEŞMESİNDE FESHİN GEÇERLİLİK KOŞULLARI VE FESHE İTİRAZ

I. İŞ SÖZLEŞMESİNDE FESHİN GEÇERLİLİK KOŞULLARI	37
A. Maddi Koşullar.....	37
1. Feshin Geçerli Bir Sebebe Dayanması.....	37
a. Geçerli Fesih Kavramı	37
(1) İşçinin Yeterliliği veya Davranışlarından Kaynaklanan Sebepler	39
i. İşçinin Yeterliliğinden Kaynaklanan Fesih Sebepleri	39
ii. İşçinin Davranışlarından Kaynaklanan Fesih Sebepleri	43
(2) İşletmenin, İşyerinin veya İşin Gerekerinden Kaynaklanan Sebepler	46
2. Feshin Son Çare Olması İlkesi.....	51
B. Usule İlişkin Koşullar	53
1. Fesih Bildiriminin Yazılı Olarak Yapılması	53
2. Fesih Sebebinin Açık ve Kesin Olarak Bildirilmesi.....	57
3. Feshin Yapılma Zamanı.....	59
4. İşçinin Savunmasının Alınması.....	60
II. FESHİN BİLDİRİMİNE İTİRAZ	64
A. Genel Olarak.....	64
B. İş Mahkemesinde Dava Açma.....	65
1. Davanın Tarafları.....	65

2. Görevli ve Yetkili Mahkeme.....	68
3. Dava Açma Süresi.....	69
a. Dava Açma Süresinin Niteliği.....	69
b. Bireysel Fesihlerde Dava Açma Süresi	71
c. Toplu Fesihlerde Dava Açma Süresi	74
4. Dava Açma Süresinin Hesaplanması.....	75
5. Yargılama	75
a. Yargılama Usulü	75
b. Farklı Usule Tabi Taleplerin Birlikte İleri Sürülüp Sürülemediği Sorunu.....	77
c. Yargılama Esnasında Ortaya Çıkan Olguların Davaya Etkisi.....	81
(1) İşçinin, Dava Devam Ederken İşveren Tarafından İşe Davet Edilmesine Rağmen İşe Başlamaması	81
(2) Dava Sürerken İşçinin İşe Başlatılması.....	83
(3) İşçinin Ölümü	85
(4) İşyerinin Kapanması	87
(5) İşçinin Dava Dilekçesindeki Taleplerinden Feragat Etmesi	90
6. İspat Yükü	90
a. Genel Olarak	90
b. İş Güvencesinin Kapsamına İlişkin İspat Yükü.....	91
c. Geçerli Sebebin Varlığını İspat Yükü	92
C. Özel Hakeme Başvurma.....	95

Üçüncü Bölüm

GEÇERSİZ FESHİN HUKUKİ SONUÇLARI

I. GENEL OLARAK	99
II. FESHİN GEÇERLİLİĞİNE KARAR VERİLMESİ.....	101
III. FESHİN GEÇERSİZLİĞİNE KARAR VERİLMESİ.....	101
A. İş Güvencesinde Feshin Geçersizliğinin Anlamı.....	101

B.	İşverene Seçimlik Hak Tanınması ve Bu Hakkın Diğer Hukuk Sistemlerinde Düzenlenmesi	103
IV.	İŞÇİNİN İŞE BAŞLAMAK İÇİN İŞVERENE BAŞVURUDA BULUNMAMASI.....	106
V.	İŞÇİNİN İŞE BAŞLAMAK İÇİN İŞVERENE BAŞVURUDA BULUNMASI.....	107
A.	Genel Olarak	107
B.	Başvuru Süresi	107
C.	Başvuru Usulü	109
D.	İşçinin İşverene Başvurmasının Sonucu Olarak Boşta Geçen Sürelere İlişkin Ücret ve Diğer Haklarının Ödenmesi	110
1.	Ücret ve Diğer Hakların Miktarı.....	113
2.	Boşta Geçen Süre Ücretine Uygulanacak Faiz ve Zamanaşımı.....	116
E.	İşçinin Başvuruda Bulunmasına Rağmen Çağrıldıktan Sonra İşe Başlamaması	117
F.	Dört Aylık Çalıştırılmayan Sürenin Kıdeme Eklenmesi.....	122
VI.	İŞÇİNİN İŞVERENCE İŞE BAŞLATILMASI	124
A.	Genel Olarak	124
B.	Çalıştırılmayan Süreye İlişkin Ücret ve Diğer Hakların Ödenmesi.....	127
C.	İhbar ve Kıdem Tazminatının Mahsubu ve İadesi.....	127
D.	İşçinin İşsizlik Ödeneğinden Yararlanması ve Dört Aylık Ücretin Mahsubu Sorunu	130
E.	İşçi Tarafından İade Edilen Tazminatlara Faiz İşletilip İşletilmeyeceği Sorunu	131
VII.	İŞÇİNİN İŞVERENCE İŞE BAŞLATILMAMASI.....	132
A.	İş Sözleşmesinin Sona Ermesi.....	132
B.	Çalıştırılmayan Süreye İlişkin Ücret ve Diğer Haklar.....	134
C.	İş Güvencesi Tazminatı	134
1.	Genel Olarak	134

2. Tazminat Miktarının Belirlenmesinde Dikkate Alınacak Kriterler	135
3. İşçiye Ödenmesi Gereken Tazminat Miktarı.....	138
4. Tazminata Uygulanacak Faiz.....	139
a. Faizin Başlangıç Anı.....	139
b. Faizin Miktarı.....	140
c. Zamanaşımı.....	140
VIII. GEÇERSİZ FESHİN SONUÇLARINA İLİŞKİN HÜKMÜN EMREDİCİLİĞİ.....	141
A. Mutlak Emredici Nitelik	141
B. İşe İade Davası Açma Hakkını Ortadan Kaldıran Protokolün Geçersizliği	142
IX. İŞE İADE KARARININ İCRASI	144
A. İşe İade Kararının Niteliği.....	144
B. İşe İade Kararının ve İşe İadeye Bağlı Parasal Hakların İcrası.....	145
1. İşe İadenin İcrası	145
2. İş Güvencesi Tazminatı ve Dört Aylık Ücretin İcrası.....	146
X. GEÇERSİZ SEBEPLE YAPILAN FESHİN HUKUKİ SONUÇLARI AÇISINDAN SOSYAL GÜVENLİK HUKUKU UYGULAMASI.....	149
SONUÇ	153
KAYNAKÇA	157