

Emine Esra UYSAL İBAT

Avukat

**FESHİN GEÇERSİZLİĞİ VE
İŞÇİLİK ALACAKLARI**

İÇİDEKİLER

TEŞEKKÜR.....	VII
ÖNSÖZ	IX
İÇİDEKİLER.....	XIII
KISALTMALAR LİSTESİ.....	XVII

Birinci Bölüm GEÇERLİ FESİH

1.1. İş Güvencesi ve Geçerli Fesih Kavramı	1
1.2. İşçiden Kaynaklanan Geçerli Fesih Halleri	5
1.2.1. İşçinin Yetersizliğinden Kaynaklanan Geçerli Fesih Halleri	5
1.2.1.1. Genel Olarak	5
1.2.1.2. Fiziki Yetersizlik	6
1.2.1.2.1. Hastalık Hali.....	6
1.2.1.2.2. Yaşlılık ve Emeklilik Hali	10
1.2.1.3. Mesleki Yetersizlik (Performans Eksikliği)	10
1.2.2. İşçinin Davranışlarından Kaynaklanan Geçerli Fesih Halleri	14
1.3. İşletmenin, İşyerinin veya İşin Gereklere Nedeniyle Fesih	18
1.4. Geçerli Fesih Oluşturmayan Nedenler	23
1.5. Feshin Son Çare Olması	24
1.6. Sosyal Seçim İlkesi	26

1.7. Feshin Geçersizliğine Sebep Olan Usuli İşlemler	28
1.7.1. İşçinin Uyarılmaması	28
1.7.2. Feshin Makul Süre İçerisinde Yapılmaması	31
1.7.3. Feshin Yazılı Yapılmaması ve Fesih Nedeninin Açık ve Net Bir Şekilde Bildirilmemesi	33
1.7.4. İşçinin Savunmasının Alınmaması	35

İkinci Bölüm

FESHİN GEÇERSİZLİĞİNİN TESPİTİ DAVASI

2.1. Genel Olarak	37
2.2. İş Güvencesinden Yararlanma Koşulları	38
2.2.1. 4857 Sayılı İş Kanunu ya da 5953 Sayılı Basın Mesleğinde Çalışanlarla Çalıştıranlar Arasındaki Münasebetlerin Tanzimi Hakkında Kanun' a (Basın İş Kanunu) Tabi Olmak.....	38
2.2.2. İşyerinde 30 ve Daha Fazla İşçi Çalıştırılması.....	42
2.2.2.1. 30 İşçi Kuralı.....	42
2.2.2.2. 30 İşçi Kriterinin Uygunluğu Sorunu.....	43
2.2.2.3. Aynı İşverene Ait Aynı İşkolundaki İşyerinde Çalışmış Olma	45
2.2.2.4. 30 İşçi Sayısının Tespitinde ve Fiilen Çalışma Sorunsalı İle İşçi Statüleri	45
2.2.3. İşçinin En Az 6 Aylık Kıdeminin Bulunması.....	47
2.2.3.1. Asgari 6 Aylık Kıdem Başlangıcı ve Sonu	47
2.2.3.2. Kesintili Çalışmaların Birleştirilip Birleştirilemeyeceği Sorunu	51
2.2.3.3. Altı Aylık Kıdem Şartını Etkisiz Kılmak Üzere Kıdem Süresinin Dolmasından Hemen Önce İşverence Yapılan Kötüniyetli Fesih	53
2.2.4. Belirli Konumdaki İşveren Vekili Olmamak	54

2.2.5. Belirsiz Süreli İş Sözleşmesinin İşverence Feshedilmiş Olması.....	58
2.2.6. Yargılamada Ortaya Çıkan Bazı Olguların Davaya Etkisi	64
2.2.6.1. İşçinin Emekliliği.....	64
2.2.6.2. Dava Devam Ederken İşçinin İşe Davet Edilmesi	64
2.2.6.3. İşçinin Ölümü	65
2.3. Feshin Geçersizliğinin Tespiti Davasının Yargılama Süreci.....	66
2.3.1. Genel Olarak	66
2.3.2. Arabuluculuğa Başvurma Zorunluluğu	67
2.3.3. Dava Açma Süresi ve Davanın Tarafları	71
2.3.4. İspat Yükü ve Muhakeme Usulü	77
2.3.5. Arabuluculuğa Başvuru Neticesinde Varılan Anlaşmanın ve Feshe İtiraz Davasında Verilen Hükümün Niteliği	79

Üçüncü Bölüm

İŞE İADE USULÜ VE FESHİN GEÇERSİZLİĞİNDEN KAYNAKLANAN İŞÇİLİK ALACAKLARI

3.1. İşe İade Kararı Sonrası İşçinin İşverene Başvuruda Bulunması	83
3.2. İşe İade Kararı Sonrası İşçinin İşverene Başvuruda Bulunmaması	88
3.3. İşverenin İşçiyi İşe Başlatması	89
3.4. İşverenin İşçiyi İşe Başlatmaması.....	92
3.5. İşe Başlatmama (İş Güvencesi) Tazminatı Alacağı.....	93
3.6. Boşta Geçen Süre Ücreti Alacağı.....	100
3.6.1. Yargılama Esnasında İşçinin İşsizlik Sigortasından Faydalanmış Olması	105
3.6.2. İşçinin Yargılama Esnasında Başka Bir İşte Çalışmış Olması	107
3.6.3. İşçinin Bu Dönemde Hastalık ve Diğer Çalışma Engelleri ile Karşılaşmış Olması	107

3.7. Feshin Geçersizliğinin Tespiti Halinde İhbar Tazminatı	109
3.7.1. Genel Olarak	109
3.7.2. Peşin Ödeme Suretiyle Fesihte Bildirim Süresi İçerisinde Doğan Haklar	114
3.8. Feshin Geçersizliğinin Tespiti Halinde Kıdem Tazminatı	120
3.8.1. Genel Olarak	120
3.8.2. İş Güvencesi Bakımından Sonuçları	127
3.9. Feshin Geçersizliği Halinde Yıllık İzin Ücret Alacağı	131
SONUÇ	139
KAYNAKÇA	143