

**Y9HD****Esas : 2007/17524****Karar : 2008/10993****Tarih : 2.05.2008**

**ÜCRET ALACAĞI  
FAZLA MESAI ALACAĞI  
TATİL ÜCRETİ ALACAĞI  
ALT - ÜST İŞVEREN İLİŞKİSİ  
MUVAZAA  
HUSUMET**

**İK.32, 41, 46, 47, 57**

Dosya çerğ ne göre, Yönetim Kurulunun Radyo ve Televizyon Yayıncılığı yapan işyeri olup olmadığı araştırılıp tesbit edilmeli , böyle bir işyer varsa yönetim kurulunun işveren olarak dava dışı ve davalı şirketle arasında asıl işverene -alt işveren yada muvazaya dayanan bir ilişki bulunup bulunmadığı belirlenmeli, açıklanan biçimde bir ilişkisinin bulunmadığının anlaşılması halinde Organize Sanayi Yönetim Kurulunca Radyo ve Televizyon Yayıncılığı alanında faaliyette bulunmak amacıyla şirket kurdurulması onu işveren konumuna getirmeyeceğinden ve dolayısıyla davalı şirketle diğer davalı arasında asıl işveren ( üst işveren ) alt işveren ilişkisinden söz edilemeyeceğinden Yönetim Kurulu hakkındak davanın husumetten reddine karar verilmiştir. Mahkemece bu yönler gözetilmeden eksik inceleme ile yazılı şekilde oluşturulan hüküm usul ve yasaya aykırı olup bozmayı gerektirmiştir.

**YARGITAY 9. HUKUK DAİRESİ KARARI:**

Davacı, ücret alacağı, fazla mesai, kıdem tazminatı, hafta tatili, ulusal bayram ve genel tatil gündeliklerinin ödetilmesine karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme, isteği kısmen hüküm altına almıştır.

Hüküm süresi içinde davalı Organize San. Bölgesi Yönetim Kurulu avukatı tarafından temyiz edilmiş olmakla, dava dosyası için Tetkik Hakimi Ş.Özmen tarafından düzenlenen rapor dinlendikten sonra dosya incelendi, gereği konuşulup düşünüldü:

Davacı, 15.5.2003 tarihinden itibaren davalı Organize Sanayi Bölgesi Yönetim Kuruluna bağlı Başkent TV de çalışmaya başladığını, 1.12.2003 tarihinden itibaren de diğer davalı Bir Radyo TV Yay, A.Ş. den sigorta girişinin yapıldığını, çalıştığı süre boyunca ücretinin noksan ve düzensiz olarak ödendiğini, fazla mesai, hafta tatili, ulusal bayram ve genel tatil günleri ücretlerinin verilmediğini, bu durumun çekilmez hale getirdiği iş sözleşmesini 8.4.2005 tarihli ihtarname ile 28.3.2005 tarihi itibarıyla feshettiğini bildirerek kıdem tazminatı, ücret ve diğer işçilik alacaklarının davalılardan müştereken ve müteselsilen tahsiline karar verilmesini talep etmiştir.

Davalı, Bir Radyo Televizyon Yayıncılık A.Ş.. 26.1.2005-5.2.2005 tarihleri arası raporlu olan davacının rapor bitiminde 10 gün işe mazeretsiz olarak gelmemesi üzerine iş sözleşmesinin haklı nedenle feshedildiğini devamsızlığının, kendisine teslim edilmiş olan teknik donanımda kusuruyla arızaya sebebiyet vermesinden kaynaklandığını, davacının sadece ücret alacağı bulunduğunu belirterek davanın reddini savunmuştur.

Diğer davalı davaya cevap vermemiştir.

Mahkemece iş sözleşmesinin davacı tarafından haklı nedenle feshedildiği kabul edilerek ilamda belirtildiği üzere davalılardan müştereken ve müteselsilen tahsiline karar verilmiş ; hüküm, davalılardan \*\*\*\*\* Sanayi Bölgesi Yönetim Kurulu tarafından temyiz edilmiştir.

Dava, Bir Radyo Televizyon Yay. A.Ş. ile organize Sanayi Bölgesi Yönetim Kuruluna yönelti olarak açılmıştır.

Mahkemece, davacının dava konusu alacaklarından her iki davalı birlikte ve müteselsilen sorumlu tutularak yazılı şekilde hüküm oluşturulmuştur. Ancak toplanan delillere davacı vekilinin yazılı beyanlarına ve dosya da bulunan SSS belgelerine göre ; davacının önce dava dışı \*\*\*M Radyo TV Yay. San. Tic. A.Ş. de çalışmaya başladığı SSK girişinin bu şirketten 27.6.2003 tarihinde yapıldığı, daha sonra çalışmasını 1.11.2003 tarihinden itibaren işyeri devri nedeniyle davalı Bir Radyo TV Yay. A.Ş. de sürdürdüğü anlaşılmaktadır. Bu yön davacısında kabulündedir. \*\*\* Organize Sanayi Bölgesi Yönetim Kurulu'nun üst işveren ( asıl işveren ) ya da gerçek işveren olduğunun kabul edilebilmesi için adı geçen Organize Sanayi Bölgesi Yönetim Kurulu adına dava dışı ve davalı şirketle aynı konuda faaliyette bulunan bir işyeri bulunması ,başka bir anlatımla Organize Sanayi Bölgesi Yönetim Kurulunun

aynı faaliyet alanında işveren olması gerekir. Sözü edilen Yönetim Kurulunun Radyo ve Televizyon Yayıncılığında kendi adına faaliyette bulunan bir işyeri ve bu işyerinin işvereni olarak dava dışı ve davalı şirketle aralarında asıl işveren alt işveren ilişkisi yada muvaazalı bir ilişki olduğu kesin biçimde saptanmadan sonuca gidilmesi hatalıdır. Yönetim Kurulunun Radyo ve Televizyon Yayıncılığı yapan işyeri olup olmadığı araştırılıp tesbit edilmeli, böyle bir işyeri varsa yönetim kurulunun işveren olarak dava dışı ve davalı şirketle arasında asıl işverene -alt işveren yada muvazaya dayanan bir ilişki bulunup bulunmadığı belirlenmeli, açıklanan biçimde bir ilişkisinin bulunmadığının anlaşılması halinde Organize Sanayi Yönetim Kurulunca Radyo ve Televizyon Yayıncılığı alanında faaliyette bulunmak amacıyla şirketin kurulması onu işveren konumuna getirmeyeceğinden ve dolayısıyla davalı şirketle diğer davalı arasında asıl işveren ( üst işveren ) alt işveren ilişkisinden söz edilemeyeceğinden Yönetim Kurulu hakkındaki davanın husumetten reddine karar verilmelidir. Mahkemece bu yönler gözetilmeden eksik inceleme ile yazılı şekilde oluşturulan hüküm usul ve yasaya aykırı olup bozmayı gerektirmiştir.

Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten BOZULMASINA, peşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine, 02.05.2008 gününde oybirliğiyle karar verildi.

**Y9HD 2.05.2008 - K.2008/10993**

**oOo**