

KARAR ÖZETİ

ŞİKAYET NO :2013/519

KARAR NO :05.2013/1459

KARAR VERİLMESİNE YER OLMADIĞINA KARARI

ŞİKAYETÇİNİN ADI, SOYADI/UNVANI	: ...
ŞİKAYETÇİNİN YERLEŞİM YERİ VEYA İŞ ADRESİ	: ...
ŞİKAYET EDİLEN İDARE	:Türkiye Elektrik Dağıtım Anonim Şirketi Genel Müdürlüğü
ŞİKAYETİN KONUSU	:4857 sayılı İş Kanunu'na tabi statüde kapsam dışı işçi (raportör unvanlı) olarak TEDAŞ'ta çalışan ve 4046 sayılı Özelleştirme Uygulamaları Hakkında Kanun'a istinaden Nisan 2013'te memur olarak naklen ataması yapılan şahsın, TEDAŞ'ta çalıştığı süre zarfında kullanmadığı yıllık izin ücretlerinin geriye dönük olarak kendisine ödenmesi talebi hakkında
ŞİKAYET TARİHİ	: 14/05/2013
KARAR TARİHİ	: 14/11/2013

Şikayet başvurusu üzerine yapılan inceleme sonucunda;

KARAR:

28/3/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin "Şikâyete konu talebin idarece yerine getirilmesi" başlıklı 27 inci maddesinin birinci fıkrasında, karar verilmeden önce şikâyete konu talebin ilgili idare tarafından yerine getirilmesi hâlinde Kamu Denetçiliği Kurumunun inceleme ve araştırmasını sonlandıracağı, bu halde aynı Yönetmeliğin 34 üncü maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi uyarınca karar verilmesine yer olmadığına dair karar verileceği hükmüne yer verilmiştir.

4857 sayılı İş Kanunu'na tabi statüde kapsam dışı işçi (raportör unvanlı) olarak TEDAŞ'ta çalışan ve 4046 sayılı Özelleştirme Uygulamaları Hakkında Kanun'a istinaden memur olarak nakli yapılan şikayetçi tarafından, TEDAŞ'ta çalıştığı süre zarfında kullanmadığı yıllık izin ücretlerinin geriye dönük olarak kendisine ödenmesi talebiyle Kamu Denetçiliği Kurumu'na yapılan şikayet başvurusu ve ekleri incelenmiştir.

Şikayet başvurusunun incelenmesinden, şikayetçinin TEDAŞ bünyesinde çalıştığı dönemde 4857 sayılı İş Kanunu'na tabi olduğu, söz konusu kanunun *Sözleşmenin sona ermesinde izin ücreti* başlıklı 59. maddesinin "*İş sözleşmesinin, herhangi bir nedenle sona ermesi halinde işçinin hak kazanıp da kullanmadığı yıllık izin sürelerine ait ücreti, sözleşmenin sona erdiği tarihteki ücreti üzerinden kendisine veya hak sahiplerine ödenir...*" hükmünün açıkça şikayetçinin lehine olduğu, sözleşmenin herhangi bir nedenle sona ermesi halinde kullanmadığı yıllık izin sürelerine ait ücretin ödenmesi gerektiği, ancak şikayetçinin talebine ilişkin idari başvuru yollarını tükettiği dilekçesine idarenin olumsuz yanıt verdiği görülmüştür.

Konuya ilişkin olarak öncelikle TEDAŞ Genel Müdürlüğü yetkilileri ile görüşme

yapılarak, kanun maddesinin açık olduğu belirtilmek suretiyle şikayetçinin şikayet başvurusu özelinde ödeme talebinin değerlendirilmesi isteminde bulunulmuş ve şikayet başvurusunun çözümü için gerekli bilgi belgeler TEDAŞ Genel Müdürlüğü'nden talep edilmiştir.

TEDAŞ yetkilileri bilgi belge isteme sürecinde yapılan görüşmelerde; şikayetçi pozisyonundaki kişinin naklen memur olarak atandığı ve bu durumu sözleşmenin sona ermesi hallerinden saymadıklarını bildirmiştir.

Ayrıca şikayetçinin talebinin İş Kanunu hükümleri açısından açıklığa kavuşturulmasına ihtiyaç duyulduğundan, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı yetkilileri ile görüşülerek şikayetin çözümüne dayanak teşkil edecek İş Kanunu 59. maddenin uygulanmasına ilişkin hukuki görüşleri konusunda bilgi edinilmesi cihetine gidilmiştir.

TEDAŞ Genel Müdürlüğü, Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı kanalıyla Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı'ndan konuyla ilgili görüş talep etmiştir. Bakanlık cevabi yazısında özetle;

-“Anayasa'nın 50. maddesinde, dinlenmenin çalışanların hakkı olduğu ve yıllık ücretli izin hakları ve koşullarının kanunla düzenleneceği hükme bağlanmıştır. Sonuç olarak, yıllık ücretli iznin işçilere çalışırken mutlaka kullanılması, iş sözleşmesinin herhangi bir nedenle sona ermesi halinde ise işçinin hak kazanıp da kullanmadığı yıllık izin sürelerine ait ücretinin ödenmesi gerekmektedir. Nitekim Yargıtay 9. Hukuk Dairesi'nin 23/01/2013 tarihli, Esas No: 2010/38537, Karar No: 2013/2673 sayılı kararında; ‘...Yıllık izin hakkının ücrete dönüşmesi için iş sözleşmesinin feshi şarttır. Bu noktada, sözleşmenin sona erme şeklinin ve haklı nedene dayanıp dayanmadığının önemi bulunmamaktadır.’, 04/02/2013 tarihli Esas No: 2012/2770, Karar No: 2013/4106 sayılı kararında; ‘...Bakanlığı'na bağlı işyerinin devri nedeni ile iş ilişkisi sona erdirilerek, 657 sayılı yasa kapsamında memur veya sözleşmeli personel olarak çalışmak üzere devredilmiştir. Devirden sonra oluşan ilişki statü ilişkisidir. İş ilişkisi devir ile sona ermiştir...’ denilmektedir.”

yönünde görüş bildirilmiştir.

Söz konusu yazıya istinaden durumu değerlendiren Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından TEDAŞ Genel Müdürlüğü'ne hitaben gönderilen yazıda özetle; “*Genel Müdürlüğünüzün özel sektöre devredilen veya devri gerçekleşmeyen şirketler ile Genel Müdürlüğünüz bünyesinde işçi statüsünde çalışıp yargı kararı gereği başka kamu kurum ve kuruluşlarına Devlet Personel Başkanlığı'na ataması yapılanlara İş Kanunu gereği iş sözleşmelerinin başka bir statüye atanmaları nedeniyle son bulanlara hak kazanıp da kullanmadığı yıllık sürelerine ait ücretlerin ödenmesi gerektiği, bu uygulamalar için herhangi bir hukuki düzenlemeye gerek bulunmadığı değerlendirilmektedir.*” hususlarına yer verilmiştir.

Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı'nın görüşüne istinaden Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın yazısı neticesinde; TEDAŞ Genel Müdürlüğü, şikayetçiye ödeme yapılacağını bildirmiştir.

Bu kapsamda TEDAŞ Genel Müdürlüğü tarafından “Kullanılmayan yıllık izin ücretleri” başlıklı ve “Tüm A.Ş.ler” dağıtımlı olarak hazırlanan 04/11/2013 tarihli ve 26315 sayılı yazıda Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın 31/10/2013 tarihli 9381 sayılı yazısına yer verilmek suretiyle; “...Şirketinizde çalışıp da yargı kararı gereği başka kamu kurum ve kuruluşlarına atanan işçi personelin hak edip de kullanmadıkları yıllık izinleri varsa ücretlerinin Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın görüşleri doğrultusunda hesaplanarak ödenmesi hususunda bilgilerinizi rica ederiz.” yönünde talimat verilmiştir.

TEDAŞ Genel Müdürlüğü'nün yukarıda geçen yazılı talimatına istinaden ... Elektrik Dağıtım A.Ş. İnsan Kaynakları Müdürlüğü'nün İzin Ücreti Ödemesi Hk. konulu yazısıyla Muhasebe ve Finans Müdürlüğü'ne gönderdiği, şikayetçiye izin ücreti tutarı olarak ...TL'nin ödenmesi talimatı, 14/11/2013 tarihinde Kamu Denetçiliği Kurumu'na iletilmiştir.

Œikayet dosyasının incelenmesi neticesinde, Œikayete konu yıllık izin ücretinin ödenmesinde; Kamu Denetçiliği Kurumu'nun giriŒimiyle ilgili kurumlar Œikayet konusu hususu koordine ederek açıklığa kavuŒturmuŒ, Œikayetçi ile TEDAŒ Genel Müdürlüğü arasında uzlaŒma sađlanmıŒtır. Bu Œekilde karar verilmeden önce Œikâyete konu talebin ilgili idare tarafından yerine getirilmesi nedeniyle, 05.2013/519 esas numaralı Œikayet baŒvurusunun konusu kalmadığından, yukarıda anılan hükümler uyarınca Œikayet baŒvurusu hakkında **KARAR VERİLMESİNE YER OLMADIğINA karar verildi.**

Muhittin MIHÇAK
Kamu Denetçisi