

İŞ MAHKEMESİ SAYIN HAKİMLİĞİ'NE [...]

DAVACI : [...] (TCKN: [...]) Adres: [...]

VEKİLLERİ : Av. [...] - Adres: [...]

DAVALILAR : 1- [...] (İşveren) - Adres: [...]

FERİ MÜDAHİL : SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI (SGK) (7036 S. K. m. 15 uyarınca dava kendisine ihbar edilecek makamdır.)

KONU : Müvekkilin davalı işveren nezdinde geçen, resmi kayıtlara eksik yansıtılmış hizmet süreleri ile sigorta primine esas gerçek kazancının (ücretinin) TESPİTİ istemimiz hakkındadır.

AÇIKLAMALAR :

1- Müvekkil, [...] İŞE GİRİŞ TARİHİ [...] tarihinden itibaren davalı müteahhide ait inşaat sektöründe faaliyet gösteren işyeri ve şantiyelerinde kepçe ve kamyonet şoförü olarak çalışmaya başlamıştır. Müvekkilin buradaki mesaisi, askerlik dönemi hariç olmak üzere haksız fesih tarihine kadar kesintisiz, aralıksız ve tam zamanlı olarak devam etmiştir. Müvekkil, [...] İLÇE ADI [...] sınırları genelinde davalının müteahhitliğini yürüttüğü muhtelif villa ve apartman inşaatlarında kalfa ve usta olarak fiilen ter dökmüş, işverene ait araçlarda da zaman zaman şoförlük görevini ifa etmiştir. Müvekkil, [...] ASKERLİK BAŞLANGIÇ TARİHİ [...] - [...] ASKERLİK BİTİŞ TARİHİ [...] tarihleri arasında vatani görevini (askerlik) yerine getirmek üzere işyerinden ayrılmış, terhis olmasını müteakip hiçbir ara vermeksizin yine davalıya ait işyerlerinde aynı vasıf ve görevle çalışmaya devam etmiştir.

2- Müvekkil, çalışma dönemi içerisinde geçirdiği bir rahatsızlık nedeniyle işyerinden vizite kağıdı alarak sağlık kuruluşuna müracaat etmiş; fakat yasal sigorta primlerinin davalı işveren tarafından SGK'ya ödenmediği gerekçesiyle muayene ve tedavi hizmetinden faydalanamamıştır. O tarihe kadar sigorta kayıtlarını kontrol etme ihtiyacı duymayan müvekkil, bu mağduriyet üzerine yaptığı incelemede yasal primlerinin düzenli ödenmediğini, dahası resmi SGK kayıtlarında gerçeğe tamamen aykırı biçimde belirli dönemlerde defalarca girdi-çıkta (işe giriş-çıkış) işlemi yapılarak çalışmasının kesintili yansıtıldığını fark etmiştir.

3- Müvekkil, yasal sigortasının tam ve eksiksiz gösterilmemesinin hukuki sebebini davalı işverene sorduğunda, davalı yan tarafından "...bu şekilde çalışmayı kabul etmiyorsan, çalışma, git..." denilerek yasal iş akdine [...] FESİH TARİHİ [...] tarihinde haksız ve önelsiz şekilde son verilmiştir. Kurum kayıtları incelendiğinde; müvekkilin davalı yanında işe başladığı gerçek tarih, hangi dönemlerde sigortalı gösterildiği ve hangi alt sicil numaralı işyerlerinde bildirildiği net olarak anlaşılamamaktadır. Ancak maddi gerçek şudur ki; müvekkil, zorunlu askerlik süresi haricinde davalı işveren nezdinde tamamen kesintisiz çalışmıştır.

4- PRİME ESAS GERÇEK KAZANCIN TESPİTİ: Müvekkil, yasal iş sözleşmesinin feshedildiği tarih itibarıyla net [... GERÇEK NET MAAŞ ...] TL ücreti elden almaktadır. Ancak davanın açılması evresinde öğrenildiği üzere, müvekkilin resmi kuruma bildirilen matrahı asgari ücret olarak gösterilmiş ve primleri bu asgari taban üzerinden eksik hesaplanmıştır. Oysa müvekkilin ifa ettiği kepçe/kamyonet şoförlüğü ile inşaat kalfalığı/ustalığı gibi nitelikli görevler ve kıdemi göz önüne alındığında, elden aldığı net maaş, o dönemin net asgari ücretinin yaklaşık 3 (üç) katına tekabül etmektedir. Dolayısıyla müvekkilin sadece hizmet süresinin değil, sigorta primine esas kazancının da gerçeğe uygun şekilde (tespitini talep ettiğimiz net ve brüt tutarlar üzerinden) tespit edilmesi yasal bir zorunluluktur.

5- Açıklanan nedenlerle, müvekkilin [... İŞE GİRİŞ TARİHİ ...] tarihinden haksız feshin gerçekleştiği [... FESİH TARİHİ ...] tarihine kadar geçen (askerlik süresi hariç) kesintisiz çalışma sürelerinin ve prime esas gerçek kazancının tespiti amacıyla arabuluculuk şartına tabi olmayan işbu ikame davasının açılması zorunluluğu hasil olmuştur.

HUKUKİ NEDENLER : 5510 Sayılı Kanun, 7036 Sayılı İş Mahkemeleri Kanunu, 4857 Sayılı İş Kanunu ve ilgili sair yasal mevzuat hükümleri.

DELİLLER : 1- Sosyal Güvenlik Kurumu şahsi sicil dökümleri ve hizmet döküm cetveli (SGK Sicil No: [...]), 2- Davalı işverene ait iş yeri tescil dosyaları, dönem bordroları ve kurum kayıtları, 3- Müvekkilin fiili ve kesintisiz çalışmasını, unvanını ve gerçek ücretini ispat etmek üzere dönem bordrosu çalışanları ile komşu iş yeri malik/çalışanlarını içeren Tanık Anlatımları, 4- Müvekkilin mesleki kıdemi ve unvanı uyarınca alabileceği gerçek ücret matrahının belirlenmesi amacıyla Şoförler Odası ile ilgili Ticaret/İnşaat Odalarından talep edilecek Emsal Ücret Araştırması, 5- Dosyanın uzman bilirkişi heyetine tevdi ile alınacak Bilirkişi İncelemesi ve Raporu, 6- Sair her türlü yasal ve ikamesi caiz delil. (Karşı delil sunma hakkımız saklıdır.)

SONUÇ VE İSTEM : Yukarıda arz ve izah edilen, ayrıca sayın mahkemenizce yargılama esnasında resen göz önünde bulundurulacak nedenlerle;

1- İşbu davanın 7036 sayılı Kanun'un 15. maddesi uyarınca SOSYAL GÜVENLİK KURUMU BAŞKANLIĞI'NA RESEN İHBAR EDİLMESİNE,

2- Haklı davamızın KABULÜ ile; müvekkilin davalıya ait işyerlerinde [... İŞE GİRİŞ TARİHİ ...] tarihinden [... FESİH TARİHİ ...] tarihine kadar, askerlikte geçen yasal süreler hariç tutulmak kaydıyla KESİNTİSİZ OLARAK ÇALIŞTIĞININ TESPİTİNE,

3- Müvekkilin sigorta primine esas gerçek kazancının (ücretinin) net [... GERÇEK NET MAAŞ ...] TL, brüt [... GERÇEK BRÜT MAAŞ ...] TL olduğunun TESPİTİNE ve yasal sonuçlarının davalıya teşmiline,

4- Yargılama giderleri ile vekalet ücretinin davalı karşı tarafa yükletilmesine karar verilmesini vekaleten saygılarımızla arz ve talep ederiz. [... TARİH ...]

Davacı Vekili Av. [...]

