

TT : 19. 02. 2014

T.C.
BURSA
3. ASLİYE HUKUK MAHKEMESİ

TÜRK MİLLETİ ADINA
GEREKÇELİ KARAR

ESAS NO : 2012/380 Esas
KARAR NO : 2013/707

HAKİM : HİKMET KANIK 33358
KATİP : NUMAN ARSLAN 143611

DAVACI : YİĞİTLER TOPLU YAPI YÖNETİM KURULU YÖNETİCİLİĞİ -
VEKİLİ : Av. OLCAY GÖÇÜM - Demirtaşpaşa Mh. Gazcılar Cad. 2.Kocayunus Sk.
Sürmen Mercanlı Apt. No:19 K:1/3 Osmangazi/ BURSA
DAVALI : SERDAR AKIN - (Stm Asansör Sanayi) Balat Mh. Bağ Sk. No:36/A D:5
Nilüfer/ BURSA
DAVA : TAZMİNAT
DAVA DEĞERİ : 32.914,00 TL
DAVA TARİHİ : 06/06/2012
KARAR TARİHİ : 31/12/2013
KARAR YAZ. TARİHİ : 20/01/2014

Taraflar arasındaki davanın mahkememizde yapılan açık yargılaması sonunda;
Dosya incelendi.

GEREĞİ DÜŞÜNÜLDÜ: Davacı vekili, dava dilekçesi ve duruşmadaki beyanlarında özetle; Taraflar arasında 25.01.2011 tanzim tarihli ve 1 yıl süreli asansör bakım sözleşmesinin düzenlendiğini, sözleşmenin yenilenmeyerek 31.01.2012 günü sona erdiğini, sözleşmenin sona ermesinden sonra yapılan kontrollerde, davalı tarafça davacıya fatura edilen bazı imalat ve işlerin yapılmadığını asansör malzemelerinin kullanılmadığının tespit edildiğini, Bursa 1.Asliye Hukuk Mahk. 2012/18 D.İş sayılı dosyası ile eksik kalan ve hiç yapılmayan işlerin bedelinin 32.914,00 TL olarak belirlendiğini ileri sürerek, davalı tarafça müvekkili site yönetimine fatura edilmesine rağmen kullanılmayan malzemeler ile yerine getirilmeyen malzeme bedeli olan 32.914,00 TL'nin dava tarihinden geçerli yasal faizi ile birlikte davalıdan tahsiline karar verilmesini talep ve dava etmiştir.

Davalı cevap dilekçesi ve duruşmadaki beyanlarında özetle: Açılan davayı kabul etmediğini, davacı sitenin 26 adet asansörünü 4 yıl süre ile tamir ve bakımını yaptığını, bu süre içerisinde yaptığı tamirat ve yenileme işi karşılığı olarak 56 bin küsur TL tahsilat yaptığını, bakım parasının ise tamamını aldığını, tamirat ve yenileme işinden 28 bin küsur TL alacağını kaldığını, bu parayı da 4 yıldır davacı iş sahibinden alamadığını, daha önce bu siteye başka bir firma tarafından 26 asansörün eksik imalat yapıldığından ve çalışmadığından kendisinin bu imalata göre eksik olan parçaları tamamlamak C1, C2, B2, C5 bloklarına ise sıfır kabin, ray dahil monte ettiğini, ancak bu imalatlar için kendisine herhangi bir ödeme yapılmadığını, kendisine bir kısım ödeme yapıldığını, ancak alacağını bulundğunu, (asansörlerin bataryalarını yerlerine takmış iken daha sonra şarj yapmak üzere geri aldığı, şarjlı akülerin ömrünün 2 yıl olduğunu, asansörlere monte edilen toplam akü sayısının 405 adet olduğunu, ancak bunların tamamının bir anda monte edilmediğini, bu akülerin 110 tanesini oldukları yerden söküp şarj yapılmak üzere kendisine Bekir Karaman tarafından teslim edildiğini ve bu aküleri şarj edip iade ettiğini, iade ettiği akü sayısının 110 olup, şarj tutmayan kullanım ömrü dolmuş olan 190 aküyü ise sitenin deposuna koyduklarını, buna ilişkin teslim belgelerinin olması gerektiğini, asansörlere ayrıca fleksi kablo imalatı yapıldığını, söktükleri parçaların ise sitenin deposuna ve bazısını da şirketin deposuna götürdüklerini, keşif sırasında bulunan ve görülen akülerin kendisinin fatura kapsamında taktığı aküler olduğunu, şarj tutmayan ve şarj tutan akülerden iade ettiği akü sayısının 288 adet olduğunu, ayrıca davaya konu olan 1837 sıra nolu fatura bedeli 93.470,00 TL ise de, kendisine fatura bedeline karşılık davacı site yönetiminin yaptığı ödeme tutarı 30.000,00 TL + %18 KDV olduğunu, Davaya konu olan 1837 nolu faturaya istinaden davacıdan tahsil ettiği para tutarının 36.000,00 TL olduğunu, bunun dışında davacı site yönetimine yaptığı bu sözleşme dışındaki işlere karşılık da 45.000 TL kadar para tahsil ettiğini, bu paraları da davacı site yönetimine kestiği faturalara karşılık yapılan ödemeler olduğunu yani davaya konu olan faturadan dolayı

1/3

T.C. BURSA 3. ASLİYE HUKUK MAHKEMESİ Esas-Karar No: 2012/380 Esas - 2013/707

baki alacağının davacı site yönetimince Bursa 6. ASHM açılan dava sonucunda ödeneceğinin söylendiğini ancak faturanın tamamının tarafına ödenmediğini beyan ile davanın reddine karar verilmesini talep etmiştir.

Bursa 1. Asliye Hukuk Mahkemesinin 2012/18 D. İşsayılı tespit dosyası, Bursa 6. Asliye Hukuk Mahkemesinin 2009/55 Esas ve 2009/628 Karar sayılı dosyası getirilmiş, Taraflar arasında düzenlenen 25.01.2011 tarihli asansör bakım sözleşmesi dosyaya sunulmuş, Taraflarca fatura ve makbuzlar ile taraflar arasındaki alacak -borç ilişkisini gösterir şekilde davacının C/H ekstre sureti dosyaya sunulmuş,

Yapılan ve yapılması gereken imalatların tespiti için mahallinde 12.12.2012 tarihinde mahkememizce uzman bilirkişiler marifeti ile keşif yapılmış,

Bilirkişiler Veysi ER, Muhamet ÇELEBİ ve İsmail İŞYAPAN tarafından düzenlenen 17.12.2012 tarihli rapor dosyaya sunulmuş,

Davacının iddiası ile davalının savunmasına göre, taraflar arasında cari hesap şeklinde çalışan alacak-borç ilişkisinin olduğu, buna göre borçlu olunmadığının tespiti istenilen fatura bedelinin tamamının davacı tarafından davalıya ödenip ödenmediğinin tarafların ticari defterlerinin ve buna ilişkin dayanak belgelerinin incelenmesiyle anlaşılabileceğinden tarafların belge, defter ve kayıtları üzerinde mahallinde, 06.05.2013 günü öncekibilirkişi heyetine Mali Müşavir katılmak sureti ile ikinci bir keşif yapılmış,

Keşif mahallinde davacı tanığı Gürol AKGÜL mahkememizce dinlenilmiş,

Bilirkişiler İsmail İŞYAPAN, Önder TÜREMEN, Muhamet ÇELEBİ ve Veysi ER tarafından düzenlenen 03.07.2013 tarihli rapor ile: "... Davalı asansör firması sahibinin faturadaki davaya konu olan imalat kalemlerine mahsuben yapılan işlerin raif değerlerinin düşüldüğündedavacı site yöneticiliğine fazladan fatura ettiği kablo ve akülerin tutarının 14.567,10 TL, davacı site yönetimini tarafından davalıya ödenmediği belirlenen alacak miktarın ise 4.632,58 TL olduğu, fazladan fatura edilen kablo ve akülerden dolayı davacının davalıdan 9.934,52 TL alacaklı olduğunu bildirilmiş,

Mahkememizce alınan 17/12/2012 tarihli rapor içeriğine göre, fleksi kabloların imalatına ilişkin olarak yapılan hesaplamada tespit edilen miktar ile mahkememizce keşif sonrasında SMM bilirkişisinin katılmasıyla düzenlenen rapordaki fleksi kablolar bakımından yapılan hesaplama miktarları arasında çelişki bulunduğundan bu duruma göre davaya konu olan fatura tutarından fleksi kablolar bakımından yapılacak indirim miktarının tespitinde çelişki bulunduğundan ve mahkememizce keşif sırasında beyanı alınan tanık Gürol AKGÜL ün beyanında geçeh akü adetlerine göre eksik takıldığı bildirilen akü miktarının da tanık beyanına göre hesaplanmak suretiyle fatura tutarından indirilerek taraflar arasındaki cari hesap ilişkisinde davalının alacaklı bulunduğu miktarın düşümü ile hesaplanması konusunda bilirkişi heyetinden ek rapor alınmasına karar verilmiş,

Bilirkişiler Veysi ER, Muhamet ÇELEBİ, İsmail İŞYAPAN ve Önder TÜREMEN tarafından düzenlenen 27.11.2013 tarihli ek rapor ile: " davacının nihai alacağının 9.245,40 TLolduğu bildirilmiş,

İki rapor arasındaki çelişkiyi gideren 27.11.2013 tarihi ek rapor dosya içeriğine ve mevcut delillere uygun bulunmakla mahkememizce kabule değer görülmüştür.

Dosya içeriğine göre;

Dava; asansör bakım ve tamir sözleşmesi karşılığında iş sahibince yükleniciye fazla ödenen bedelin istirdatı istemine ilişkindir.

Taraflar arasında 25.01.2011 tarihinde asansör bakım sözleşmesinin yapıldığı,

Davalı tarafça kooperatifin asansör bakım ve tamir işlemlerinin yapıldığı,

Davalı tarafından düzenlenen 02.05.2009 tarih ve 1857 sayılı faturada, davalı tarafından 2080 metre yassı 24 lük fleksi kablonun değerinin 29.120,00 TL olarak belirtildiği,

Mahkememizce yapılan keşif sonrasında bilirkişilerce ise, davalı tarafından kullanılan kabloların bir kısmının 12 lük bir kısmının ise 24 lük olup kullanılan bu kablo değerinin ise 24.015 TL olarak belirtildiği, bu durumda faturada kullanılan fleksi kablo bedelinde 5.105,00 TL nın fazla olduğu,

Davalı tarafından düzenlenen 02.05.2009 tarih ve 1857 sayılı faturada, davalı tarafından takılan 400 adet akünün bedelinin 12.800,00 TL olarak belirtildiği,

Mahkememizce yapılan keşif sırasında dinlenen davacı tanığı Gürol Akgül'ün beyanı ile dosya içeriğinden, davalı tarafınan davacı asansörlerinde 400 adet değil 192 adet akü kullanıldığı, her birisi 32 TL den olmak üzere davalının kullandığı 192 adet akünün bedelinin 6.144 TL ya isabet ettiği, bu durumda davalı tarafından kullanılmadığı halde faturaya 6.656,00 TL akü bedeli olarak fazla yazıldığı,

Davacının fleksi kablo nedeni ile 5.105,00 TL, akü nedeni ile ise 6.656,00 TL olmak üzere 11.761,00 TL +KDV toplam 13.877,98 TL fazladan faturaya ilave edilmekle davacı tarafınan bu miktarda

fazladan olarak davalı tarafından borçlandırılmış olduğu,

Buna karşılık davacı site yönetiminin ise davaya dayanak olan 1837 Nolu fatura bedeli ile birlikte davalı tarafa yapılan işler ve imalatlar nedeniyle davalıya toplamda 4.632,58 TL eksik ödemesi olup buna göre davacının yapılmayan işler ve imalatlar için davalı tarafın fazladan fatura ettiği tutarın 13.877,98 TL olup davacının ise davalıya (1837 nolu fatura bedeli hesaplama iptali talep edilen kalemlerde dahil olarak katıldığı) davalının davacıdan 4.632,58 TL alacağı düşüldüğünde, sonuçta davacının eksik kullanılan kablolar ve akülerden dolayı 1837 nolu faturada 13.877,98 TL fazlalık olup bu miktardan davacının davalıya olan borç tutarı düşüldüğünde davacının davalıdan 9.245,00 TL alacağını bulduğu anlaşılmakta, davanın kısmen kabulüne karar verilerek aşağıdaki şekilde hüküm kurulmuştur.

HÜKÜM: Gerekçesi açıklandığı üzere;

DAVANIN KISMEN KABULÜNE;

9.245,40 TL'nin 06.06.2012 dava tarihinden itibaren yasal faiziyle birlikte davalıdan alınıp, davacıya VERİLMESİNE,

Fazlaya ilişkin talebin REDDİNE,

Alınması gerekli 631,52 TL nispi karar harcından, dava dilekçesinde 488,80 TL peşin alındığından, 142,72 TL bakiye karar harcının davalıdan tahsiline,

Davacı vekilinin emeğine karşılık AAÜT 12/son mad. gereğince takdir edilen 1.500 TL maktu vekalet ücretinin davalıdan alınıp, davacı tarafa verilmesine,

Davacı tarafça dava dilekçesi ile peşin ödenen 513,25 TL harcın tamamı ile harc dışında sarf edilen 71,40 TL tebligat ve yazışma gideri, 319,35 TL iki keşif harcı giderleri, 2.050 TL bilirkişi gideri, 120 TL şoför ücreti ile 690,00 TL tespit gideri olmak üzere toplam 3.250,75 TL yargı giderinden davanın kabul oranına göre; 913,00 TL'nin davalıdan alınıp, davacı tarafa verilmesine,

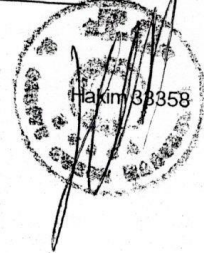
Red nispetine göre bakiye giderlerin davacı üzerinde bırakılmasına,

Gider avansından arta kalan miktarın karar kesinleştiğinde ve talep halinde yatırana iadesine,

H.U.M.K. 432 mad. gereğince gerekçeli kararın taraflara tebliğinden itibaren 15 gün içinde Yargıtay Hukuk Dairesinde temyizi kabil olmak üzere, davacı vekilinin yüzüne karşı davalının yokluğunda verilen karar açıkça okunup usulen anlatıldı. 31/12/2013

BiH. 142,72 TL

Katip 143611



AYIN YİĞİTLER TOPLU KONUTLARI TOPLU YAPI YÖNETİM KURULU YÖNETİCİLİĞİ

BORÇLU : Begüm Yapı İnş. Tur. Tic.Ltd.Şti.
Av.Gürdeniz MERİÇ
As Mon Asansör Tic.San.Tc.Ltd.Şti
Av.Nihat CEYHAN

DOSYA NO : BURSA 12. İCRA MÜDÜRLÜĞÜ 2010/1547
TAKİBİN KONUSU : BURSA 6.ASLİYE HUKUK MAHKEMESİ

Esas No : 2004/55 K. No : 2009/628 K. Tar. : 31/12/2009

Yukarıdaki borçlularınız aleyhine BURSA 12. İcra Müdürlüğünün 2010/1547sayılı dosyası üzerinden yapılan icra takibi neticesinde tahsil edilen 43.609,00 TL nakit olarak ödenmektedir. 22/11/2011

43.609,00 TL 'yi
Nakten teslim aldım.

Av. Olcay GÖÇÜM
YİĞİTLER TOPLU KONUTLARI TOPLU YAPI YÖNETİM KURULU YÖNETİCİLİĞİ

Halit Aydin
M

Savaş Selçuk
S

1.ASLİYE HUKUK MAHKEMESİ HAKİMLİĞİNE

BURSA

BİLİRKİŞİ RAPORU

Dosya No : 2012/18 D.İş.
Tespit İsteyen : Yiğitler toplu yapı yönetim Kurulu Yöneticiliği
Vekili : Av. Olcay GÖÇÜM Av. Ebru KOCAGÖZ
Karşı Taraf : Serdar AKIN (STM Asansör sanayi – Sakarya Mah. Gedikli
Sok. No 25/A Osmangazi/BURSA)
K o n u : Tespit

TESPİT KONUSU :

Tespit isteyen vekili 24.04.2012 tarihli delil tespiti dilekçesinde özetle: “Müvekkil-tespit isteyen site yönetimi ile karşı taraf arasında 25.01.2011 tanzim tarihli ve bir yıl süreli ‘Asansör Bakım Sözleşmesi’ akdedilmiştir”

Karşı taraf ile akdedilen ‘Asansör Bakım Sözleşmesi’ yenilenmeyerek 31.12.2012 günü sona ermiştir.

Karşı taraf ile yapılan sözleşme sona erdikten sonra yapılan kontrollerinde tanzim edilen fatura bedeli ödenen malzemelerden bazılarının yapılmadığı tespit edilmiştir.

İbraz edilen faturada belirtilen ...

-2080 mt. Fleks kablo fatura edilmiş olmasına rağmen 1474 mt. Fleks kablo kullanılmış(fark yaklaşık 10.011,00-TL)

-400 adet akü takıldığı fatura edilmesine rağmen, aküler takılmamıştır.(Bedeli yaklaşık 15.104,00-TL)

Yukarıda izah edilen nedenler ve ileride ikame edilecek davalarda delil olarak kullanılmak üzere ...

- 1- Karşı tarafça fatura edilen 2080 mt. Fleks kablonun kaç metresinin sitede kullanıldığı, 400 adet akü takılıp takılmadığının, eksik kullanılan ve hiç kullanılmayan malzemelerin birim değerinin tespitine,
- 2- Tespit giderlerinin de karşı tarafça tahmine karar itirazını saygı ile arz ve bilvekele talep ederiz.” Demektedir.

İNCELEMELER :

Re’sen Bilirkişi seçilmekle 27.04.2012 tarihinde Mahkeme Hakimliği ile birlikte Bursa ili Yıldırım ilçesi Yiğitler Mah. Toplu Yapı Konutlarının bulunduğu alana gidilerek tespiti konu bloklardaki asansörler tarafımdan incelenerek aşağıdaki tespitler yapılmıştır.

Toplu konut alanında 13 adet blok apartman bulunmakta olup bu blokların 6 adedi 10 katlı 7 adedi 9 katlı olduğu görülmüştür.

Her blokta aynı kuyu içinde ikişer adet asansör bulunmaktadır. çatı arasındaki asansörlere ait makine dairesinde asansör motor platformunun ön bölümünde kumanda panoları bulunmakta, bu panolardan çıkan Fleks yassı kablolar kuyuya inen delikten asansör kabin altına irtibatlı olarak kuyu boyunca sarmaktadır.

Asansör kumanda panolarının ön bölümünde elektrik kesintilerinde acil kurtarma tertibatı için kullanılan akü grupları için soketli bağlantı kabloları mevcuttur. Ancak

tespit konusu akülerin yerinde olmadıkları dolayısı ile ve bu hali ile asansörlerin acil kurtarma fonksiyonu bulunmamaktadır.

Asansörlerde kullanılması gereken 24 lük fleks kablo metraji:

Kat yüksekliği ve en üst kat makine dairesi yüksekliği 3 mt. Makine dairesindeki mesafe 2.5 mt. Kuyu içi kabin altı mesafe 2.5 mt. Alınarak yapılan hesaplamaya göre:
10 katlı bloklarda 38 mt.x2 ad.x2 as.x6 blok = 912 mt.
9 katlı bloklarda 35 mt.x2 ad.x2 as.x7 blok = 980 mt.
Toplam =1892 mt.

Asansörlerin kabin ile kumanda panosu arasındaki irtibatı sağlayan Fleks kablounun iki adet 24 uçlu kablo olması gerekmesine rağmen bazı asansörlerde bir adet 12 uçlu, bir adet 24 uçlu kablounun çekilmiş olduğu görülmüş olup, bloklardaki tespitlerime göre değerlendirmeler aşağıda çıkarılmıştır.

FLEKS KABLO METRAJİ

BLOK ADI	SOL TARAFTAKİ ASANSÖRDE KULLANILAN FLEKS KABLO	SAĞ TARAFTAKİ ASANSÖRDE KULLANILAN FLEKS KABLO	AÇIKLAMA	EKSİK KULLANILAN FLEKS KABLO MİKTARI
B1 BLOK (9 KATLI)	24-24	12-24	Sağ taraftaki asansörde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	35 mt.
B2 BLOK (9 KATLI)	12-24	24-24	Sol taraftaki asansörde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	35 mt
B4 BLOK (9 KATLI)	12-24	12-24	Sağ ve sol taraftaki asansörlerde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	70 mt.
B5 BLOK (9 KATLI)	12-24	12-24	Sağ ve sol taraftaki asansörlerde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	70 mt.
B6 BLOK (9 KATLI)	12-24	12-24	Sağ ve sol taraftaki asansörlerde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	70 mt.
B7 BLOK (9 KATLI)	24-24	12-24	Sağ taraftaki asansörde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	35 mt.
C3 BLOK (10 KATLI)	24-12	24-24	Sol taraftaki asansörde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	38 mt.
C5 BLOK (10 KATLI)	24-12	24-24	Sol taraftaki asansörde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	38 mt.
C6 BLOK (10 KATLI)	24-12	24-24	Sol taraftaki asansörde 12 lik fleks kablo eksik kullanılmış	38 mt.

B tipi Bloklarda (9 adet Asansörde) 9 x 35 = 315 mt.

C tipi Bloklarda (3 adet Asansörde) $3 \times 38 = 114$ mt. Olmak üzere toplam **429 mt** fleks kablonun eksik kullanıldığı, **B3, C1, C2, C4 Bloklardaki asansörlerde Fleks kabloların eksiksiz kullanıldığı tespit edilmiştir.**

NETİCE VE KANAAT :

9 katlı bloklardaki 14 adet asansörde ve 10 katlı bloklardaki 12 adet asansörde toplam **1892 mt.** Fleks kablo kullanılması gerekmektedir. Ancak STM Asansör firması tarafından kesilen faturada **2080 mt.** Fleks kablo fatura edilmiştir. 12 lik Fleks kablodan **429 mt** kullanıldığı, bu kabloların 24 lük fleks kablo ile değiştirilmesi gerekmektedir. 24 lük Fleks kablonun toplamda **188 mt.** fazla fatura edildiği tespit edilmiştir.

Asansörlerde, kullanılması gereken (12 V., 7 A.) akü sayısı, 1 asansör için en az 5, en fazla 10 adettir. Site yönetiminin deposunda kullanılmış ömrü tükenmiş 191 adet akü mevcut olup, bu akülerin asansörlerin ilk montajı sırasında takılan TOPİN marka 12 V. 7 A. lik aküler olduğu ve deşarj halde oldukları görülmüştür.

STM Asansör firması tarafından fatura edilen 400 adet akü sitedeki hiçbir asansörde mevcut değildir.

Bu durumda faturada belirtilen 2080 mt. Yassı fleks kablo(12 lik yada 24 lük olduğu belirtilmemiş) için 14.-TL birim fiyat üzerinden 29.120.-TL yerine olması gereken miktar **1892 mt x 14 = 26.488.-TL** dir. ayrıca 12 lik fleks kablonun sökölerek yerine 24 lük fleks kablo konulması gerektiğinden yukarıdaki tablodan bu miktarın 429 mt. olduğu tespit edilmiş olup **429 mt. x 14.-TL = 6.006.-TL** nin ayrıca faturadan düşölmesi. yine faturada belirtilen ve hiçbir asansörde bulunmayan akülerin bedeli olan **400 ad x 32.-TL = 12.800.-TL** nin de iade edilmesi gerekmektedir.

Tarafımdan düzenlenen iş bu raporumu mahkemenin takdirlerine saygılarımızla arz ederim. 08.05.2012

BİLİRKİŞİ
Firuzan TUNCA
Elk. Müh