

**kesin kabul komisyonu
tarafından tespit edilen
eksik ve kusurlu işlerin
tamamlandığını, ihale konusu
işin eksiksiz bir şekilde
tamamlandığı ve kesin kabulün
yapıldığını buna rağmen
sözleşme ve şartname
hükümlerini kısmen yerine
getirmediği gerekçesi ile
tazmin talep edildiği**

T.C.

İSTANBUL

7. ASLİYE TİCARET MAHKEMESİ

ESAS NO : 2018/1044

KARAR NO : 2019/823

DAVA : Banka Teminat Mektubunun İadesi Ve Depo Edilmesi
(Tahsil İstemli)

DAVA TARİHİ : 12/11/2018

KARAR TARİHİ : 04/12/2019

Mahkememizde görülmekte olan Banka Teminat Mektubunun İadesi
Ve Depo Edilmesi (Tahsil İstemli) davasının yapılan açık
yargılaması sonunda,
GEREĞİ DÜŞÜNÜLDÜ:

Davacı vekili dava dilekçesinde özetle; Müvekkili Maksem Özülke Ortak Girişimi'nin yüklenicisi olduğu "... Mah. 353 Adet Konut, Bağlantı Yolu ile Altyapı ve Çevre Düzenlemesi İnşaatı İşi" kapsamında ... Şti tarafından "Üstyapı Mekanik Tesisat Sözleşmesi" ile bu işlerin yapımının taahhüt edildiği, taraflar arasında 04/11/2014 yılında imza edilen sözleşme ve şartname hükümlerine istinaden müvekkil firmaya, lehtarını ... Şti olan ...bank T.A.Ş. ...Şubesi, 18/04/2016 tarih, L0026159 seri numaralı ve ... sayılı, tutarı 73.125,00 TL olan kesin teminat mektubunun teminat olarak verildiği, müvekkili tarafından 19/10/2018 tarihinde, yukarıda bilgileri yazılı teminat mektubunun aslı ...bank T.A.Ş. ... Şubesine ibraz edilmek sureti ile müvekkil firma tarafından "Alt İşveren firmanın taraflar arasındaki sözleşme ve şartname hükümlerini kısmen yerine getirmediği gerekçesi ile Alt İşveren firmadan 61.590,97 TL bedelindeki alacağına istinaden mektubun çözdürülmesi" hakkında yazılı talimat verildiğini, Fakat, ...bank T.A.Ş. ...Şubesi'nin 24/10/2018 tarihli cevabi yazısı ile 'lehtarın kesin kabul tutanağı ve mektup konusu sözleşmeyi ibraz ettiği' gerekçesi ile tazmin talebimizin yerine getirilmeyeceği hususu tarafımıza bildirilmiş olup müvekkil firma tarafından verilen talimatın banka tarafından yerine getirilmediğini, bankanın red cevabi yazısına istinaden müvekkil firma tarafından... Noterliği'nin, 26 Ekim 2018 tarih ve ... yevmiye numaralı ihtarnamesi ile 'teminat mektubunun içeriği gereği bankanın mektubu tazmin ederek müvekkil şirket hesabına Alt İşveren firmadan sözleşme kapsamında doğan fatura bedelinin; teminat mektubunun bankaya ibraz edildiği tarihten itibaren, ödeme tarihine kadar işleyecek yasal faizi ile birlikte ödenmesi aksi halde yasal yollara müracaat edileceği ihtar edildiğini, fakat bu seferde, ...bank T.A.Ş. ... Şubesi'nin 02/11/2018 tarihli cevabi yazısı ile 'kesin kabul komisyonu tarafından tespit edilen eksik ve kusurlu işlerin tamamlandığını, **ihale** konusu işin eksiksiz bir şekilde tamamlandığı ve kesin kabulün yapıldığını, buna rağmen niçin lehtarın sözleşme ve şartname hükümlerini kısmen yerine getirmediği gerekçesi ile tazmin talep edildiği hususunun taraflarınca anlaşılmadığını ve

ilgili sözleşmenin 23. md.si gereği kesin kabul sonrası teminat mektubunun alt işverene iade edileceği hükmünün yer aldığını bu sebeple tazmin talebinin yerine getirilmeyeceğini' taraflarına bildirdiğini belirterek mahkemece yapılacak inceleme neticesinde bankanın teminat mektubunun bozdurulması ile ibraz tarihinden itibaren, ödeme tarihine kadar işleyecek yasal faizi ile birlikte müvekkil firmaya iadesine karar verilmesini talep etmiştir.

Davalı vekili cevap dilekçesinde özetle; Dava konusu mektubun tazmini talep ettiği teminat mektubunun tanzimine ilişkin davacı yan arasında 19/10/2018 , 24/10/2018, 26/10/2018 ve 02/11/2018 tarihlerinde yazışmalar olduğunu, teminat mektubu konusu işin tamamlandığının kesin kabul tutanağı ile tespit edildiğini, yapılan sözleşme ve eklerine uygun olduğunu teminat mektubu ile garanti edilen riskler gerçekleşmeden yapılan tazmin talibinin hakkın kötüye kullanımı niteliğini taşıdığını, teminat mektubunun tamamının tazminini talep etilmesini MK. M. 2.2 düzenlenen hakkın kötüye kullanılmasının hukuk düzeni himaye etmeyeceğinden davanın reddine karar verilmesini talep etmiştir.

İstanbul ... Asliye Ticaret Mahkemesi'nin ... Esas sayılı dosyasında ise uyuşmazlığın mahkememiz dosyası ile tarafların ve dava konusunun taraflar arasındaki ...bank akçabat şubesine ait 73.125,00 TL bedelli teminat mektubundan kaynaklandığı, davacının teminat mektubuna ilişkin alacak iddiasının her 2 dosyada da değerlendirileceği, delillerinin aynı olduğu tespit edilmiştir. Taraflar arasındaki her iki dava dosyasının aynı olaydan dolayı teminat mektubu iadesi istemine ilişkin olduğu anlaşıldığından aralarında bağlantı olduğu anlaşılmıştır.

HMK'nın 166/1. Maddesi gereğince, aynı yargı çevresinde yer alan aynı düzey ve sıfattaki hukuk mahkemelerinde açılmış davalar, aralarında bağlantı bulunması durumunda, davanın her aşamasında, talep üzerine veya kendiliğinden ilk davanın açıldığı mahkemede birleştirilebilir. Birleştirme kararı, ikinci davanın açıldığı mahkemece verilir ve bu karar diğer mahkemeyi bağlar hükmünü getirmiştir.

İşbu dava dosyamız ile İstanbul ... Asliye Ticaret Mahkemesi'nin

... Esas sayılı dosyası arasında hukuki ve fiili bağlantı bulunmakla HMK 166. Maddesi gereğince her iki dosyanın birleştirilmesine, esasın bu şekilde kapatılmasına karar verilmesi gerektiği sonuç ve kanaatine varılmıştır.

HÜKÜM : Gerekçesi yukarıda açıklandığı üzere;

1-Mahkememiz dosyası ile İstanbul ... Asliye Ticaret Mahkemesinin ... Esas sayılı dosyasındaki uyuşmazlığın aynı olaydan kaynaklandığı, dosyalar arasında fiili ve hukuki irtibat olduğu anlaşılmakla, dosyamızın İstanbul ... Asliye Ticaret Mahkemesinin... Esas sayılı dosyası üzerinde birleştirilmesine,

2-Esasın bu şekilde kapatılmasına ve yargılamaya İstanbul ... Asliye Ticaret Mahkemesinin ... Esas sayılı dosyası üzerinde devam edilmesine, birleştirme kararının derhal İstanbul ... Asliye Ticaret Mahkemesine bildirilmesine,

Dair, taraf vekillernin yüzüne karşı, gerekçeli kararın taraflara tebliğinden itibaren 2 hafta içerisinde İstinaf Kanun Yolu açık olmak üzere verilen karar açıkça okunup usulen anlatıldı.

Katip ...

Hakim ...