

T.C.
YARGITAY
9.HUKUK DAİRESİ

YARGITAY İLAMI

ESAS NO :2004/1356
KARAR NO :2004/12458

MAHKEMESİ rHakkari Asliye Hukuk Hakimliği (İş)
TARİHİ :11.11.2003
NO :237-369
DAVACI :Köy Hizmetleri Genel Müdürlüğü adına Avukat Neriman Yıldız
DAVALI : Kerim Özhan adına Avukat Kemal Şimşek
DAVA :Davacı,askerlik süresi ile ilgili fazladan yapılan Ödemenin tahsiline karar verilmesini istemiştir.

Yerel mahkeme,davayı reddetmiştir.

Hüküm süresi içinde davacı avukatınca temyiz edilmiş olmakla dosya incelendi, gereği konuşulup düşünüldü:

YARGITAY KARARI

Davacı, davalının müvekkili işyerinde hizmet akdi ile çalışmakta iken Bakanlar Kurulu ile Türk- İş arasında aktedilen 22.11.2000 tarihli protokol gereği davacının 60 yaşını doldurması nedeni ile askerlik borçlanması da dahil edilmek üzere işadının emeklilik nedeniyle feshedildiğini ancak davalının işadının emeklilik nedeniyle feshedilmediğini, 1475 sayılı İş Kanunun 13 ve 14. maddesine göre feshedildiğini iddia edip Asliye Hukuk Hakimliği (İş) Mahkemesinde müvekkili aleyhine dava açıp ihbar taminatının hüküm altına alındığını, faizi ile birlikte tahsil ettiğini kıdem tazminatı hesabında askerlik süresinin dahil edilebilmesi için hizmet akdinin emeklilik suretiyle sonlandırılmış olması şartı karşısında askerlik süresi ile ilgili fazladan yapılan ödemenin faizi ile birlikte tahsilini talep etmiştir.

Davalı kendisine yapılan ihtar üzerine askerlik süresi ile ilgili fazladan ödeme yapılan miktarı derhal davacı hesabına yatırdığı savunması ile davanın reddini talep etmiştir.

Mahkeme de davalının kendisine askerlik süresi ile ilgili fazladan ödeme yapıldığını bilecek durumda olmadığı, kendisine yapılan ihtar üzerine yapılan ödeme aslını derhal iade ettiği gerekçesi davanın reddine karar vermiştir.

Taraflar arasındaki uyuşmazlık faizden kaynaklanmaktadır.

Davaya konu alacağın Borçlar Kanunu ö.l.v.d maddelerinde düzenlenen "Sebepsiz Zenginleşmeden" kaynaklandığı açıktır.

Davalının ihbar tazminatı davacı açması karşısında kendisine askerlik süresi ile ilgili fazladan Ödeme yapıldığını bilebilecek durumda olmadığı gerekçesine itibar edilemez Borçlar Kanununda sebepsiz zenginleşmede temerrüt tarihi açıkça düzenlenmemiştir. Ancak Dairemizin ve Hukuk Genel Kurulunun İçtihatlarında (Örneğin 17.12.2003 tarihli 2003 13-787 E-2003/774K sayılı H.G.K.Kararı) sebepsiz zenginleşmelerde faizin başlangıç tarihinin sebepsiz zenginleşme tarihi olayımızda davaya konu askerlik borçlanması ile ilgili miktarın davalıya ödendiği tarih olarak kabul edilmektedir. Bu nedenle tahsil ile geri ödeme tarihi arasında işlemiş yasal faize hükmetmek gerekirken yazılı gerekçe ile davanın reddine karar verilmesi hatalı olup, bozmayı gerektirmiştir.

SONUÇ:Temyiz olunan kararın yukarıda yazılı sebepten BOZULMASINApeşin alınan temyiz harcının istek halinde ilgiliye iadesine,24.5.2004 gününde oybirliğiyle karar

1 TCK-1/1 A 1
vvrnuu.

Başkan
E.Doğu

Üye
B.Özkaya

Üye
U.Öztürk

Üye
M.Kıhçoğlu

Üye
S.Özfırat