

BİLİRKİŞİ RAPORU



Mustafa ÖZDEMİR

Elektrik Mühendisi

mustafa.ozdemir@emo.org.tr

GİRİŞ:

Yukarıda dosya numarası, tarafları ve konusu yazılı davada Mahkemece re'sen bilirkişi seçilmemiz üzerine, dosyadaki bilgi ve belgeler ilgili mevzuatların Mahkemece verilen görev çerçevesinde incelenmesi suretiyle kurulumuzca aşağıdaki rapor tanzim edilmiştir.

KURULUMUZA VERİLEN GÖREV:

..... Asliye Hukuk Mahkemesi'nin 27.09.201.. tarihli duruşmasında alınan ara kararda "Dosyanın Ankara nöbetçi Asliye Ticaret Mahkemesine gönderilerek enerji piyasasında uzman 3 elektrik mühendisi bilirkişiye teslimi ile dosya kapsamı konusunda rapor alınması " görevi ile AnkaraAsliye Ticaret Mahkemesi tarafından kurulumuza tevdi edilmiştir.

İDDİA VE TALEP:

Davacı vekili, Mahkemeye sunduğu 09.03.201..kayıt tarihli dava dilekçesinde özetle;

1- Müvekkili şirketin 4628 sayılı kanun uyarınca, sunmuş olduğu hizmetin karşılığı kullanıcılardan " sistem kullanım ve iletim ücreti " tahsil etmekte olduğunu, Davalı şirketin ise mevzuat gereği " iletim sistemi kullanıcısı" olduğunu,

2- Taraflar arasında 29.12.200.- 16.06.20...- 28.07.20.... tarihli

"Bağlantı anlaşmaları ve Sistem Kullanım Anlaşmaları" imzalanmış olduğunu,,

3- Sistem Kullanım Anlaşması 10. Maddesi ile İletim Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem bildirim 1.5 maddesi gereğince arıza nedeniyle kesicinin açması sonucu uğradıkları zarar karşılığı olarak tanzim ve tebliğ edilen faturalar karşılığı olanTL. nin gecikme zammı ve KDV si ile birlikte davalıdan tahsilini,

İddia ve talep etmiştir.

Davacı vekili, davalının cevaplarına karşılık olarak Mahkemeye sunduğu 04.05.201.. kayıt tarihli dilekçesinde ise özetle; Davalının tahkim itirazının yerinde olmadığını, kendilerine bir uyarı yapmadıkları için ödeme yapmadıkları savunmasının da yerinde olmadığını, "Sistem Kullanım Anlaşmalarının" 16.10.201... tarihinde yapıldığı ve bundan önceki tarihlere ait tahakkuk ettirilme cezaların yersiz olduğu iddiasının da, EPDK tarafından yayınlanan, İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem bildirim 1.5 maddesi gereğince geçersiz olduğunu, Fiderdeki açma sayılarının ölçüm ve tespitinin müvekkili kurum tarafından yapılmasına yönelik itirazları da kabul etmediklerini beyan etmiştir.

DAVALI ... ELEKTRİK DAĞITIM A.Ş. NİN DAVAYA KARŞI BEYANLARI

Davalı Şirket vekili kayıt tarihli dilekçelerinde özetle;

1-Davacı şirketle aralarında imzalanan Sistem Kullanım Anlaşmasının 14. Maddesine göre, anlaşmazlıkların çözümü için öncelikle EPDK'ya gidilmesi, bunun için tahkim başvurusu yapılması gerektiğini, ancak böyle yapılmadığını,

2- Sistem Kullanım Anlaşmasının cezai şartlar başlıklı 10. Maddesinde aynen" taraflar arasında imzalanan bağlantı anlaşması ve bu anlaşma hükümlerinin herhangi birini ihlal etmesi, söz konusu ihlali TEİAŞ' ın uyarısına rağmen uyarda belirtilen süre içerisinde sona erdirmemesi durumunda, TEİAŞ belirlenen cezai şartları uygulayacaktır" denilmesine karşın müvekkil şirkete uyarda bulunulmadığını, bu nedenle faturaların ödenmesinin mümkün görülmediğini,

3-Taraflar arasında imzalanan Bağlantı Anlaşmasının 16. Maddesine göre yapılması gereken uyarıların yapılmadığını, süre verilmediğini, usulüne uygun tebligat yapılmadığını,

4-TM, TM, TM ve TM Sistem Kullanım Anlaşmasının 16.06.201... tarih-

de yapılmasına karşın 201... Ocak ayında itibaren ceza tahakkuk ettirilmesini kabul etmediklerini,

5- Davacının kestiği cezai şartın fahiş olduğunu, ihtiyati tedbir talebinin de kabul edilemez olduğunu,

6- Fider açma kayıtlarının birbirini tutmadığını, bu konuda mutabakat sağlanmadığını, davacı kurumun çelişkili olduğunu,

Belirterek, haksız ve usule aykırı davanın reddine karar verilmesini arz ve talep etmiştir.

İNCELEMELERİMİZ

Taraflar arasında imzalanmış olan Sistem Kullanım Anlaşmalarının;

- **10. Maddesinde;** kullanıcının ilgili mevzuat, taraflar arasında imzalanan "bağlantı anlaşması" ve bu anlaşma hükümlerinin herhangi birini ihlal etmesi, söz konusu ihlali TEİAŞ'ın uyarısına rağmen uyanda belirtilen süre içinde sona erdirmemesi durumunda, TEİAŞ aşağıda belirlenen cezai şartları uygulayacaktır. TEİAŞ'ın uğradığı zararlar ayrıca tazmin edilecektir.

-**14.Maddesi'nde;** TEİAŞ ile kullanıcının bu anlaşmanın hükümleri üzerinde mutabakata varamamaları halinde, taraflar anlaşmazlığın çözümü konusunda Kuruma yazılı olarak başvuruda bulunabilir. Anlaşmazlıklar Kurum tarafından çözüme kavuşturulur. Anlaşmazlıklar hakkındaki Kurul kararları bağlayıcıdır.

Denilmektedir.

Taraflar arasında imzalanmış olan bağlantı anlaşmalarının;

-**16.Maddesi'nde;** Kullanıcının

ilgili mevzuat ve bu anlaşma hükümlerinin herhangi birini ihlal etmesi ve söz konusu ihlali, TEİAŞ'ın uyarısına rağmen uyanda belirtilen süre içinde sona erdirmemesi durumunda, TEİAŞ, kullanıcı ile imzalanan" Sistem Kullanım Anlaşmasında belirtilen cezai şartları uygulayacaktır."

Denilmektedir.

İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem Bildiriminin;

-1.5 Maddesi'nde ise; "Bir kullanıcının, henüz lisans almamış olması ve/veya TEİAŞ ile bağlantı anlaşması ve sistem kullanım anlaşması imzalamamış olmasına rağmen iletim sistemini kullanması halinde, Tebliğ'in Geçici 3. maddesi uyarınca kullanıcının Elektrik Piyasası Tarifeler Yönetmeliği doğrultusunda sistem kullanım ve sistem işletim bedelini ödeme yükümlülüğü bulunmaktadır. Sistem kullanım anlaşması bulunmaksızın iletim sistemini kullanmakta olan kullanıcılar, iletim sisteminde arz güvenilirliği ve kalitesinin sağlanması amacıyla aşağıda yer alan ihlallerle karşılaşılması halinde ilgili cezai işleme tabi olacaktır." denilmektedir.

Bağlantı anlaşmasının 16. Maddesi'nin atıfta bulunduğu, Sistem Kullanım Anlaşması'nın 10. Maddesi ile İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem Bildirimi'nin 1.5 Maddesi'nde ise cezai şart şu şekilde tanımlanmıştır.

"TEİAŞ tesislerinde kullanıcının bağlı olduğu fidere 00.00-24.00 saatleri arasında üç veya daha fazla arıza intikal ederek kesicinin açması halinde"

"00.00-24.00 saatleri arasındaki

her üç açma için kullanıcının içinde bulunulan aya ait sistem kullanım fiyatına göre hesaplanan bedelin %1'i oranında ceza uygulanır. Üçün katına ulaşmayan açma sayıları üçün katına doğru aşağı çekilerek hesaplanır. (Not: 8 açma varsa 6 olarak hesap edilir) denilmektedir"

Davacı TEİAŞ, DavalıElektrik Dağıtım AŞ'ye gönderdiği 29.11.201.. tarih ve sayılı yazıda özetle; Sistem Kullanım Anlaşması imzalayan kullanıcılar ile İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Tarifelerini Hesaplama Yöntem bildiriminin (Yöntem Bildirimi) 1.5 maddesine göre, Ocak – Ekim 201. dönemleri arasında aylık olarak bağlı olduğu fidere arıza intikal ederek kesicinin açtığı nın tespit edildiğini, Sistem Kullanım Anlaşması'nın 10. Maddesi ile Yöntem Bildiriminin 1.5 Maddesi gereğince düzenlenen ceza faturalarının yazıları ekinde gönderildiğini belirterek, süresi içerisinde ödenmeyen faturalar hakkında gecikme zammı uygulanarak yasal yollardan tahsili cihetine gidileceği hususu, bildirilmiştir.

Davacı TEİAŞ, Davalı Elektrik Dağıtım A.Ş'ye gönderdiği 02.11.20.. tarih ve sayılı yazıda ise özetle; Ocak- Ekim 201. dönemleri arasında aylık olarak " TEİAŞ tesislerinde kullanıcının bağlı olduğu fidere 00.00-24.00 saatleri arasında 3 veya daha fazla arıza intikal ederek kesicinin açması" sonucunda oluşan ihlal hali için düzenlenen sistem kullanım ceza faturalarına itiraz edildiğini belirterek, bazı TM'ler için sistem kullanım anlaşmalarının 16.06.201.. tarihinden itibaren imzalandığını, geriye dönük hesaplamaların yapıldığı ifade edilmekte ise de, İletim Sistemi

Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Tarifelerini Hesaplama Yöntem bildirimini (Yöntem Bildirimi) gerekli düzenleme yapılarak 1.5 maddesinde ihlal hallerinin hüküm altına alındığını, ilk iki açmanın uyarı niteliğinde olduğunu ve bunlara cezai şart uygulanmadığını 3 ve üzeri açmalara cezai şart uygulandığını, Kahta TM'den enerji alan TPAO fiderine ait 6 adet cezaya esas fider açmalarının şirkete sehven yansıtıldığını, ifade etmiştir.

DEĞERLENDİRMELERİMİZ

Sistem Kullanım Anlaşmalarının 14. Maddesinde; "TEİAŞ ile kullanıcının bu anlaşmanın hükümleri üzerinde mutabakata varamaları halinde, tarafların anlaşmazlığın çözümü konusunda Kuruma yazılı olarak başvuruda bulunabileceği, anlaşmazlıkların Kurum tarafından çözüme kavuşturulacağı, anlaşmazlıklar hakkındaki Kurul kararlarının bağlayıcı olduğu" hükme bağlanmıştır.

Bu madde içeriğinden ve dosyadaki Yargıtay 19. Hukuk Dairesinin 2012/4065 esas, 2012/9080 karar sayılı ilamından, anlaşmazlık konusunun kurula götürülmesinin bir zorunluluk olmadığı anlaşılmaktadır.

Sistem Kullanım Anlaşmalarının 10. Maddesi, Bağlantı Anlaşmalarının 16. Maddesi ile olay tarihindeki İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem Bildirimi 1.5 maddesi (1 Ocak 2012 tarihinde yürürlüğe giren yöntem bildirgesine göre ise 1.4 maddesi) uyarınca; arıza nedeniyle kesicinin açması durumunda TEİAŞ'ın, davalı firmaya cezai şart uygulama hakkı bulunduğu tartışmasız biçimde taraflar arasındaki sözleşmeler ile kararlaştırıldığı tespit edilmiştir.

Yine İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem bildirim 1.5 maddesinde; "bağlantı anlaşması ve sistem kullanım anlaşması imzalamamış olmasına rağmen iletim sistemini kullanması halinde Tebliğ'in Geçici 3. maddesi uyarınca kullanıcının Elektrik Piyasası Tarifeler Yönetmeliği doğrultusunda sistem kullanım ve sistem işletim bedelini ödeme yükümlülüğü bulunmakta ve sistem kullanım anlaşması bulunmaksızın iletim sistemini kullanmakta olan kullanıcılar, iletim sisteminde arz güvenilirliği ve kalitesinin sağlanması amacıyla maddenin alt paragrafında yer alan ihlallerle karşılaşılması halinde ilgili cezai işleme tabi olacağı" da hüküm altına alınmıştır.

Bağlantı anlaşmasının 16. Maddesinin atıfta bulunduğu, Sistem Kullanım Anlaşması'nın 10. Maddesi ile İletim Sistemi Sistem Kullanım ve Sistem İşletim Fiyatları Yöntem Bildirimi'nin 1.5 maddesinde ise cezai şartın;

TEİAŞ tesislerinde kullanıcının bağlı olduğu fidere 00.00-24.00 saatleri arasında üç veya daha fazla arıza intikal ederek kesicinin açması halinde

00.00-24.00 saatleri arasındaki her üç açma için kullanıcının içinde bulunulan aya ait Sistem Kullanım Fiyatına göre hesaplanan bedelin %1'i oranında ceza uygulanır. Üçün katına ulaşmayan açma sayıları üçün katına doğru aşağı çekilerek hesaplanır. (Not: 8 açma varsa 6 olarak hesap edilir) şeklinde uygulanacağı karar altına alınmıştır.

Dosyaya ibraz edilen" TEİAŞ 12. İletim Tesis ve İşletme Grup Müdürlüğü/ Kahramanmaraş; ay içinde günde 3'ten fazla açma

yapan fiderler" listesinin incelenmesinde; 24 saat içerisinde her 3 açmaya 1 ceza puanı esas alınarak " cezaya esas açma sayılarının doğru olarak belirlendiği tespit edilmiştir.

Ancak, cezaya esas açma sayıları tarafımızca belirlenmesine karşın, her üç açma için kullanıcının içinde bulunulan aya ait "Sistem Kullanım Fiyatı" na göre hesaplanan bedelin %1'i oranında kesilecek cezanın hesaplanmasına temel olan "Sistem Kullanım Bedelleri" dosyada bulunmadığı için fatura bedellerinin teyidi yapılamamıştır.

SONUÇ ve KANAAT

Delillerin takdiri sayın mahkeme-ye ait olmak üzere, dosya üzerinden ve tarafımıza verilen görev çerçevesinde yaptığımız incelemeler neticesinde;

- Dosya kapsamından, arıza nedeniyle kesicinin açması durumunda TEİAŞ'ın, davalı firmaya cezai şart uygulama hakkının oluşmuş bulunduğu,
- 24 saat içerisinde her 3 açmaya 1 ceza puanı esas alınarak " cezaya esas açma sayılarının, TEİAŞ tarafından doğru olarak hesaplandığının kurulumuzca dosya üzerinden tespit edildiği,
- Sistem Kullanım Fiyatına göre hesaplanan bedelin %1'i oranında kesilecek cezanın hesaplanmasına esas "aylara ait sistem kullanım bedelleri" nin dosyada bulunmaması nedeniyle, Davacı tarafından davalıya gönderilen fatura bedellerinin kontrolünün kurulumuzca yapılamadığı,

Görüş ve kanaatinde olduğumuzu belirtir raporumuzu sayın mahkemenin takdirlerine saygı ile sunarız. 25.01.201....