

İlamat Torbası

C. 2

Editörler:

**Prof. Dr. Ali Cem Budak
Prof. Dr. Varol Karaaslan**



FİLİZ KİTABEVİ
İSTANBUL
2021

EYLÜL 2021

ISBN: 978-975-368-671-6

BASKI

Yılmaz Basım Yayıncılık ve Kağıt Ürünleri
Matbaacı Sertifika Numarası: 27185

YAYINLAYAN



Filiz Kitabevi Basım Yayın Dağıtım
Petrol Ürünleri Sanayi ve Tic. Ltd. Şti.
Cemal Yener Tosyalı Cad. No: 57/A (113)
Vefa-Fatih/İSTANBUL
Tel: (212) 527 0 718
(212) 850 0 359
Faks: (212) 519 20 71

www.filizkitabevi.com
bilgi@filizkitabevi.com
Yayıncı Sertifika Numarası: 15544

Copyright© Bu kitabın Türkiye'deki yayın hakları Filiz Kitabevi Basım Yayın Dağıtım Petrol Ürünleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'ne aittir. Her hakkı saklıdır. Hiçbir bölümü ve paragrafı kısmen veya tamamen ya da özet halinde, fotokopi, faksimile veya başka herhangi bir şekilde çoğaltılamaz, dağıtılamaz. Normal ölçüyü aşan iktibaslar yapılamaz. Normal ve kanunî iktibaslarda kaynak gösterilmesi zorunludur.

ÖNSÖZ

İsmi geçtiğimiz yüzyılın hukuk alanındaki eserleriyle tanınmış müellifi Kasparyan'ın "İlamat Torbası" başlıklı kitabından alan İlamat Torbası'nın ikinci cildini okuyuculara sunmaktan mutluluk duyuyoruz. İlk cildin önsözünde ifade ettiğimiz gibi, bu kitabı yayına hazırlarken düşüncemiz, yeni kanun yolları sistemimizin ortaya çıkarttığı "istinaf mahkemeleri arasında içtihat birliğinin sağlanması" ihtiyacını karşılamaya mütevazı bir katkıda bulunmaktı. Bu amaçla İlamat Torbası'nın yayınına yılda bir kez ilave edilen yeni ciltlerle devam etmek fikrindeydik. Yine ilk cildin önsözünde İlamat Torbası'nın bir amacının da özellikle büyük devlet üniversiteleri dışındaki üniversitelerde çalışan genç akademisyenleri çalışma ortamında bir araya getirmek olduğunu ifade etmiştik.

Ne var ki basılı eserler, hele süreli yayınlar, zaman zaman adeta canlı birer organizma gibi onları yayın hayatına sokan kişilerin düşündüklerinden farklı bir kimlikle yaşamlarını sürdürürler. İstanbul'da yayımlanan Servet gazetesinin bir tür "bilim ve teknoloji" eki şeklinde yayın hayatına başlayan Servet-i Fünun'un, içinde bulunduğu döneme ismini verecek bir edebiyat akımının simgesine dönüşmesi ya da 70'li yıllara ait Gırgır geleneginden gelip zaman içinde şekil değiştirerek daha fazla yazı daha az resimle yeni bir hüviyet kazanan mizah dergilerinin yaşadığı serüvende olduğu gibi. İlamat Torbası da daha ikinci cildinden başlayarak bir değişim eğilimi gösterdi; genç akademisyenler yanında kıdemli öğretim üyeleri ve istinaf mahkemesi hâkimleri de katkıda bulunmak istediler. Memnuniyetle karşıladığımız bu gelişme kitapta yer alan karar tahlillerinin daha ayrıntılı hâle gelmesi ve bazı çalışmalarda birden çok kararın ele alınarak hukukî müesseseler hakkında verimli tartışmalar yapılması sonucunu doğurdu. Karşılıklı bir öğrenme süreci olan editörlük çalışması da bizler için ilk cilttekine nispetle daha fazla vakit aldı. Bu yeni hâle göre kitap için yapılan ortak çalışmaya sadece editörler olarak katıldık, yazarlar arasında yer almadık. Standartlaşmayı takiben de bu ciltte ULAKBİM tarafından taranan dergilerde yaygınlaşan bir usul olan OSCOLA atıf yöntemini esas aldık.

IV

Kanun maddelerine göre arama cetvelini hazırlayan Dr. Taner Emre Yardımcı ve Büşra Abide Tiryaki'ye; Oğuzhan Oruç'un şahsında Filiz Kitabevinin tüm özverili çalışanlarına, özellikle de dizgiyi titizlikle yapan Zeynep Oruç Tatlı'ya teşekkür ediyoruz.

Kitabın okuyuculara yararlı olmasını dileriz.

Ali Cem Budak / Varol Karaaslan

Beyoğlu - Umuttepe, Eylül 2021

İÇİNDEKİLER

İhtiyari Dava Arkadaşlığında Görevli ve Yetkili Mahkeme ile Zorunlu Arabuluculuk Sorunu	
Prof. Dr. İbrahim AŞIK	1
HMK m. 353/1-a(6) Gerekçesi ile Dosyanın İlk Derece Mahkemesine İadesi Hâlinde Daha Önce İstinaf Sebebi Yapılmayan Karar Kısımlarının Hukuki Durumu	
Dr. Öğr. Üyesi Dilek AYDEMİR	43
İş Sözleşmelerine Konulan Tahkim Şartlarının Geçerliliği	
Dr. Öğr. Üyesi H. Afşın İLHAN	89
İflas Tasfiyesinin Basit Usulde Cereyan Etmesinin İkinci Alacaklılar Toplantısına Katılma Yönündeki Talebin Reddedilmesi İçin Başlı Başına Bir Neden Oluşturup Oluşturmayacağı	
Prof. Dr. Serdar KALE	105
İki Tarafın da Hükmü İstinaf Etmesi Halinde Aleyhe Hüküm Kurma Yasağı Uygulanır mı?	
Dr. Öğr. Üyesi E. Gökçe KARABEL	115
İstinaf Yargılamasının İflas ve Konkordatoda Ortaya Çıkarttığı Sorunlar	
Dr. Cemal Fazıl KARAKAŞ	137
Hükmün Tamamlanması Kurumuna İlişkin Güncel Yargı Kararlarının Değerlendirilmesi	
Doç. Dr. Nesibe KURT KONCA	161
Objektif Dava Birleşmesi (Davaların Yığılması) Hâlinde Ticari Davalarda Zorunlu Arabuluculuk Uygulamasına İlişkin Bölge Adliye Mahkemesi Kararlarının Değerlendirilmesi	
Dr. Öğr. Üyesi Mustafa Okan YAĞCI	203

**İstanbul Bölge Adliye Mahkemesinin İflas Masasına
Kaydedilemeyecek Takip Masraflarına Dair Kararının
Değerlendirilmesi**

Dr. Öğr. Üyesi Taner Emre YARDIMCI223

Kavram İndeksi ve Arama Cetveli.....239

KISALTMALAR

aşa.	aşağıda
AY	Anayasa
AYM	Anayasa Mahkemesi
b.	bent
BAM	Bölge Adliye Mahkemesi
Başv. No.	Başvuru numarası
BGH	Bundesgerichtshof (Alman Federal Yüksek Mahkemesi)
bkz.	bakınız
C.	Cilt
D. İş	Değişik İş
dn.	dipnotu
E.	Esas
Ed.	Edition
ed.	editör
HD	Hukuk Dairesi
HGK	Yargıtay Hukuk Genel Kurulu
HMK	Hukuk Muhakemeleri Kanunu
HUAK	Hukuk Uyuşmazlıklarında Arbuluculuk Kanunu
HUMK	Hukuk Usulü Muhakemeleri Kanunu
İBD	İstanbul Barosu Dergisi, İstanbul Barosu Mecmuası
ibid	aynı eserde
İBK	İçtihadî Birleştirme Kararı
iç.	içinde
İİK	İcra ve İflas Kanunu
İÜHFİM	İstanbul Üniversitesi Hukuk Fakültesi Mecmuası
K.	Kanun, Karar
karş.	karşılaştırınız
kn.	kenar numarası
m.	madde
MİHBİR	Medenî Usul ve İcra İflas Hukukçuları Birliği
MİHDER	Legal Medenî Usul ve İcra-İflas Hukuku Dergisi
para.	paragraf
RG	Resmî Gazete

VIII

Rn.	Randnummer (kenar numarası)
s. K.	sayılı Kanun
s.	sayfa
S.	Sayı
SGK	Sosyal Güvenlik Kurumu
T.	Tarih
TAAD	Türkiye Adalet Akademisi Dergisi
TBB	Türkiye Barolar Birliği
TBK	Türk Borçlar Kanunu
TCK	Türk Ceza Kanunu
TKHK	Tüketicinin Korunması Hakkında Kanun
TMK	Türk Medenî Kanunu
TTK	Türk Ticaret Kanunu
UBGT	Ulusal Bayram ve Genel Tatil
vd.	ve devamı
yuk.	yukarıda
ZMMS	Zorunlu Malî Mesuliyet Sigortası

Yararlanılan İnternet Kaynakları ve Veri Tabanları

www.e-uyar.com	(e-uyar)
https://emsal.uyap.gov.tr	(emsal uyap)
www.hukukturk.com	(hukukturk)
www.kararara.com	(kararara)
www.kazanci.com.tr	(kazancı)
www.legalbank.net	(legalbank)
www.lexpera.com.tr	(lexpera)

İbrahim Aşık 1995 yılında İstanbul Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 1998 yılında İstanbul Üniversitesinde yüksek lisans, 2005 yılında da Ankara Üniversitesinde “*İcra Sözleşmeleri*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen Marmara Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

Dilek Aydemir 2013 yılında Yeditepe Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 2014 yılında East Anglia Üniversitesinde yüksek lisans, 2018 yılında Yeditepe Üniversitesinde “*Medenî Usul Hukukunda Mahkemelerin Yetkisi*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen İstanbul Medeniyet Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

H. Afşın İlhan 2006 yılında Yeditepe Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 2009 yılında University of Miami’de yüksek lisans, 2014 yılında da Yeditepe Üniversitesinde “*Tahkim Sözleşmesinin Geçerliliği*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen Ada Kent Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

Serdar Kale 1999 yılında Marmara Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, aynı üniversitede 2003 yılında yüksek lisans, 2009 yılında da “*Medenî Yargılama Hukukunda Taraf Ehliyeti*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen İstanbul Medipol Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

E. Gökçe Karabel 2002 yılında Dokuz Eylül Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 2005 yılında Dokuz Eylül Üniversitesinde yüksek lisans, 2015 yılında da Marmara Üniversitesinde “*Yazılı Şekil Şartı*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen Uludağ Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

Cemal Fazıl Karakaş 1992 yılında Selçuk Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş; 1996 yılında Selçuk Üniversitesinde yüksek lisans, 2017 yılında da Gazi Üniversitesinde “*İcra ve İflas Hukukunda Banka Alacaklarının Korunması*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen Ankara Bölge Adliye Mahkemesi 23. Hukuk Dairesinde hâkim olarak görev yapmaktadır.

Nesibe Kurt Konca 2000 yılında Ankara Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 2002 yılında yüksek lisans, 2008 yılında da “*Medenî Usul Hukukunda Aleniyet İlkesi*” konulu teziyle doktora eğitimini aynı üniversitede tamamlamıştır. Hâlen Çankaya Üniversitesi’nde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

Mustafa Okan Yağcı 2010 yılında Yeditepe Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 2012 yılında Pennsylvania Eyalet Üniversitesinde yüksek lisans, 2018 yılında da Yeditepe Üniversitesinde “*Rekabet Kurulunun İnceleme ve Araştırma Usulü ve Kurul Kararlarının Yargısal Denetimi*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen Pîrî Reis Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.

Taner Emre Yardımcı 2009 yılında Ankara Üniversitesi Hukuk Fakültesinden mezun olmuş, 2013 yılında Ankara Üniversitesinde yüksek lisans, 2017 yılında da Atatürk Üniversitesinde “*Hukuk Yargılamasında Somutlaştırma Yükü*” konulu teziyle doktora eğitimini tamamlamıştır. Hâlen Kocaeli Üniversitesinde öğretim üyesi olarak görev yapmaktadır.