

**Dr. Öğretim Üyesi Memet Erdem AYBAY**

# **İsviçre - Türk Borçlar Hukukunda Yetkisiz Temsil ve Hukuki Sonuçları**



**FİLİZ KİTABEVİ  
İSTANBUL  
2022**

**MART 2022**

ISBN: 978-975-368-736-2

**BASKI**

Kiraz Medya Sanayi ve Ticaret A.Ş  
Matbaacı Sertifika Numarası: 40162

**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  
(850) 441 0 359  
Faks: (212) 519 20 71

[www.filizkitabevi.com](http://www.filizkitabevi.com)  
[bilgi@filizkitabevi.com](mailto:bilgi@filizkitabevi.com)  
Yayıncı Sertifika Numarası: 48596

---

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.

## İÇİNDEKİLER

### BİRİNCİ BÖLÜM: GENEL OLARAK TEMSİL

I. Temsil Kavramı ve Uygulama Alanı.....	1
A. Temsil Kavramı .....	1
B. Uygulama Alanı.....	4
II. Temsil Kavramının Tarihi Gelişimi .....	6
III. Temsil Kavramının Benzer Kavramlardan Farkı .....	9
A. Temsilci ile Haberci(Ulak) Farkı.....	9
B. Temsil ile Vekalet Farkı .....	12
C. Temsil ile Üçüncü Kişi Yararına Sözleşme Farkı.....	15
D. Temsil ile Havale İlişkisi Farkı.....	16
E. Bilgide Temsil Kavramı.....	17
IV. Temsilin Çeşitleri.....	19
A. İradi – Yasal Temsil Ayrımı .....	19
B. Aktif – Pasif Temsil.....	22
C. Doğrudan – Dolaylı Temsil Ayrımı.....	23
V. Temsil Yetkisi.....	27
A. Genel Olarak.....	27
B. Temsil Yetkisinin Verilmesi .....	29
1.Yetki Verme İşlemi.....	29
2.Yetki Verme İşleminin Şekli.....	35
3.Ehliyet.....	37
4.Katlanma Temsili – Görünüş Temsili .....	39
C. Temsil Yetkisinin Kapsamı .....	42

1.Genel Olarak .....	42
2.Temsil Yetkisinin Sınırlanması.....	43
a. Genel Olarak .....	43
b. Konu Bakımından Sınırlama .....	44
c. Kişi Bakımından Sınırlama .....	46
aa. Genel Olarak .....	46
bb. Tek Başına Temsil – Birlikte Temsil – Müteselsil Temsil .....	47
cc. Temsilcinin Kendi Kendisiyle Sözleşmesi .....	49
dd. Çifte Temsil .....	51
ee. Alt Temsil .....	52
d. Zaman Bakımından Sınırlama .....	54
e. Yer Bakımından Sınırlama .....	55
D. Temsil Yetkisinin Sona Ermesi .....	56
1.Genel Olarak .....	56
2.İradi Olarak Sona Erme .....	58
3.İrade Dışı Sona Erme .....	59
4.Temsil Yetkisinin Sona Ermesinin Sonuçları .....	60
E. Temsil Yetkisinin Kötüye Kullanılması.....	62
1.Genel Olarak .....	62
2.Temsil Yetkisinin Kötüye Kullanılması Halleri.....	63
a. Hileli Anlaşma .....	63
b. Diğer Haller .....	64
3.Yaptırım.....	66

## **İKİNCİ BÖLÜM: YETKİSİZ TEMSİL**

I.Yetkisiz Temsil.....	67
A.Kavram ve Uygulama Alanı .....	67
B.Yetkisiz Temsilin Geçerli Olduğu Haller .....	70
1.Temsil Yetkisinin Hiç Verilmemiş Olması .....	70
2.Geçersiz Temsil Yetkisi.....	71
3.Temsil Yetkisinin Sona Ermiş Olması.....	72
4.Temsil Yetkisinin Aşılması.....	74

5.Temsil Yetkisinin Kötüye Kullanılması.....	76
6.Diğer Haller .....	77
C.Yetkisiz Temsilin Benzer Kurumlardan Farkı .....	78
D.Yetkisiz Temsil Halinde Ortaya Çıkan İlk Durum: Askıda Hükümsüzlük..	80
1.Genel Olarak .....	80
2.Askıda Hükümsüzlük Kavramı .....	80
3.Askıda Hükümsüzlüğün Sona Ermesi.....	82

### ÜÇÜNCÜ BÖLÜM: YETKİSİZ TEMSİLİN HUKUKİ SONUÇLARI

I.Genel Olarak.....	85
II.Onama Kavramı .....	88
A.Genel Olarak.....	88
B.Onamanın Özellikleri.....	91
1.Yenilik Doğuran Bir İşlem Olması ve Bu Özelliğin Sonuçları .....	91
2.Kısmi Onama .....	93
C.Süre .....	95
1.Genel Olarak .....	95
2.Süre Tayini .....	96
3.Uygun Süre .....	97
4.Süre Verilmesinin Sonuçları .....	99
D. Onama Yükümlülüğünün Olup Olmaması .....	101
1.Genel Olarak .....	101
2.Vekâletsiz İş Görme Halinde Onama Yükümlülüğünün Olup Olmaması .....	102
3.Dürüstlük Kurallarının Bir Onama Yükümlülüğü Doğurup Doğurmaması.....	103
E. Onama Açıklamasının Geçerliliği ve Şekli .....	104
1.Onama Açıklamasının Geçerliliği.....	104
a. Ehliyet Bakımından .....	104
b. Tasarruf Yetkisi Bakımından.....	105
c. Yetkisiz Yapılan İşlemin Geçersizliği Halinde.....	106

d. Onama Reddedildikten Sonra Yapılan Onama Açıklamasının Geçerliliği .....	106
e. Onamanın İrade Sakatlığı Nedeniyle İptal Edilebilmesi .....	107
2.Onama Açıklamasının Şekli.....	108
a. Genel Olarak .....	108
b. Örtülü Onama.....	109
c. Temsil Olunanın Susması.....	111
d. Yetkisiz Temsile Konu İşlemin Şekle Bağlı Olması Durumu.....	115
F. Onamanın İspatı .....	117
G. Onama Açıklamasında Bulunacak Kişi .....	119
1.Temsil Olunan.....	119
2.Yetkisiz Temsilci .....	121
H. Onama Açıklamasının Yönelileceği Kişi .....	124
1.Genel Olarak .....	124
2.Konu Hakkındaki Görüşler .....	125
3.Fikrimiz .....	128
III.Onamanın Sonuçları.....	129
A. Genel Olarak.....	129
B. Geriye Etkili Sonuç Doğurması .....	130
1.Ana İlke .....	130
2.Ana İlkenin Aksinin Kararlaştırılması .....	132
C. Temsilcinin Sorumluluğu .....	133
D. Temsil Olunan ile Temsilci Arasındaki İç İlişki.....	136
IV.Onamamanın Sonuçları.....	138
A. Genel Olarak.....	138
B. Sözleşmenin Geçersiz Hale Gelmesi .....	141
1.Genel Olarak .....	141
2.Farklı Bir Görüş: Sözleşmenin Temsilci ile Üçüncü Kişi Arasında Devam Etmesi .....	142

C. Üçüncü Kişinin Talepleri.....	144
1.Genel Olarak.....	144
2.Yetkisiz Temsilcinin Sorumluluğu .....	144
a. Genel Olarak .....	144
b. TBK m.47/I (OR m.39/I) Uyarınca Sorumluluk Şartları.....	145
aa. Yetkisiz Şekilde İşlemin Yapılmış Olması .....	145
bb. İşlemin Onamama Sebebiyle Geçersiz Hale Gelmesi .....	146
cc. Üçüncü Kişinin İyiniyetli Olması .....	148
dd. Temsilcinin Kusurlu Olmasının Gerekmemesi .....	151
c. TBK m.47/II (OR m.39/II) Uyarınca Sorumluluk Şartları .....	153
aa. TBK m.47/I Hükmündeki Şartların Gerçekleşmesi.....	153
bb. Ek Şart Olarak: Temsilcinin Kusuru .....	155
cc. Ek Şart Olarak: Hakkaniyetin Gerektirmesi .....	156
d. TBK m.47 Hükmündeki Sorumluluğun Hukuki Niteliği .....	157
aa. Genel Olarak.....	157
bb. Sözleşme Normlarının Uygulanacağına Dair Görüş .....	160
cc. Haksız Fiil Normlarının Uygulanacağına Dair Görüş .....	161
dd. Karma Görüş .....	161
e. Yetkisiz Temsilcinin Sorumluluğunun Sonuçları: Görüşlerin Pratik Önemi .....	162
aa. Genel Olarak.....	162
bb. Yetkisiz Temsilcinin Sınırlı Ehliyetsiz Olması Durumunda .....	162
cc. Kusurun İspatı.....	164
dd. Zamanaşımı .....	165
ee. Yardımcı Kişilerin Fiillerinden Sorumluluk.....	166
ff. Fikrimiz .....	167
f. Tazminatın Kapsamı.....	167
aa. Genel Olarak.....	167
bb. TBK m.47/I (OR m.39/I) Uyarınca İstenecek Tazminat .....	168
cc. TBK m.47/II (OR m.39/II) Uyarınca İstenecek Tazminat .....	171
dd. Üçüncü Kişinin Birlikte Kusuru Halinde Tazminatın Kapsamı ...	174
g. Tazminatta Özel Durumlar.....	176

## VIII

aa. Birden Fazla Temsilci.....	176
bb. Alt Temsilci.....	177
3.Temsil Olunanın Sorumluluğu.....	177
a. Genel Olarak .....	177
b. Culpa in Contrahendo Sorumluluğu.....	178
aa. Genel Olarak.....	178
bb. TBK m.41/II (OR m.33/III).....	179
cc. TBK m.44/II (OR m.36/II) .....	180
c. TBK m.116 (OR m.101) Uyarınca Sorumluluk .....	182
d. TBK m.66 (OR m.55) Uyarınca Sorumluluk .....	184
e. TBK m.35 (OR m.26) Uyarınca Sorumluluk .....	185
4.Sebepsiz Zenginleşme Talebi [TBK m.47/III (OR m.39/III)] .....	187
a. Genel Olarak .....	187
b. Şartları.....	188
c. Sonuçları .....	189
d. Sebepsiz Zenginleşme ile İstihkak Davaları Arasındaki İlişki .....	190
e. TBK m.47 (OR m.39) Uyarınca Sorumluluk ile Sebepsiz Zenginleşme Talebi Arasındaki İlişki.....	191
D. Temsil Olunan ile Yetkisiz Temsilci Arasındaki İlişki.....	191
1.Genel Olarak .....	191
2.Temsil Olunanın Temsilciye Karşı Sorumluluğu.....	191
3.Temsilcinin Temsil Olunana Karşı Sorumluluğu.....	194
E. Üçüncü Kişinin Tazminat Davasında İspat .....	195
1.Genel Olarak.....	195
2.Yetkisiz Temsilciye Karşı Açılacak Davada.....	195
3.Temsil Olunana Karşı Açılacak Davada .....	196
Sonuç .....	199
Kaynakça.....	211



## KISALTMALAR

<b>AJP</b>	Aktuelle Juristische Praxis
<b>Art.</b>	Artikel (Madde)
<b>ASHİ</b>	Avrupa Sözleşmeler Hukuku İlkeleri
<b>b.</b>	Hüküm Bendi
<b>BGB</b>	Bürgerliches Gesetzbuch (Alman Medeni Kanunu)
<b>BGE</b>	Entscheidungen des Schweizerischen Bundesgerichtes (İsviçre Federal Mahkemesi Kararları)
<b>BK</b>	818 Sayılı Borçlar Kanunu
<b>bkz.</b>	Bakınız
<b>C.</b>	Cilt
<b>c.</b>	Hüküm Cümlesi
<b>dn.</b>	Dipnot
<b>E.</b>	Esas
<b>f.</b>	Hüküm Fıkrası
<b>HD</b>	Hukuk Dairesi
<b>HGK</b>	Hukuk Genel Kurulu
<b>K.</b>	Karar
<b>m.</b>	Madde
<b>N.</b>	Kenar Numarası
<b>OR</b>	Obligationenrecht (İsviçre Borçlar Kanunu)
<b>s.</b>	Sayfa
<b>S.</b>	Sayı
<b>T.</b>	Tarih
<b>TBK</b>	6098 Sayılı Türk Borçlar Kanunu
<b>TTK</b>	Türk Ticaret Kanunu
<b>UNIDROIT</b>	Özel Hukukun Yeknesaklaştırılması İçin Uluslararası Enstitü
<b>vd.</b>	Ve devamı
<b>Yarg.</b>	Yargıtay
<b>ZGB</b>	Zivilgesetzbuch (İsviçre Medeni Kanunu)



## GİRİŞ

Temsil adı verilen hukuki kurumun, gündelik hayatta sıklıkla karşılaşılan bir kurum olduğu rahatlıkla söylenebilir. Bir hukuki işlem, ilke olarak, o hukuki işlemi bizzat yapan kimse hakkında sonuç doğuracaktır. Ancak bu husus bir zorunluluk değildir. Maddi veya hukuki engeller dolayısıyla ya da bilgisizlik sebebiyle kişi kendi hukuki işlemlerini yapamayabilir veya yapmak istemeyebilir. Temsilcinin bir hukuki işlemde kullanılması halinde üçlü bir ilişki kurulmuş olacaktır. Bu ilişkinin tarafları: temsil olunan, temsilci ve üçüncü kişidir. Temsilci, üçüncü kişi ile hukuki işlemi temsil olunanın adına ve hesabına yapacak ve bu işlemin sonuçları doğrudan doğruya temsil olunanın şahsında doğacaktır.

Temsilin geniş bir uygulama alanı olduğunu belirtmek gerekir. Esas olarak Borçlar Hukuku alanında geçerli olan temsil kurumunun, bunun yanı sıra Medeni Hukukun diğer dallarında, Ticaret Hukukunda, İş Hukukunda ve Usul Hukukunda da uygulama alanı bulduğunu söyleyebiliriz. Borçlar Kanunu'nda yer alan temsil düzenlemesi, sayılan bu hukuk dallarında da uygun düştüğü ölçüde uygulanmaktadır. Bu noktadan hareketle temsilin gündelik hayatın hemen her alanında karşımıza çıktığını söylemek yanlış olmaz. Çalışmamız kapsamında temsilin Borçlar Hukuku alanındaki yansımalarına değinilmiştir. Bununla birlikte, uygun düştüğü ölçüde diğer hukuk alanları ile ilgili açıklamalar da yapılmıştır.

Tarihi gelişime baktığımızda temsilin çok eski bir kurum olmadığını belirtmek gerekecektir. Roma Hukukunda, özellikle ilk dönemlerde temsilin hukuk sistemine yabancı bir kurum olduğu görülmektedir. Günümüzdeki kullanım şekliyle temsil, ancak 17. Yüzyılda ortaya çıkmıştır. Ortaya çıkış kaynağının da o zamanlarda öğretilerde kabul edilen "temsil teorisi" olduğu rahatlıkla söylenebilir. Bu teoriye göre bir hukuki işlemde irade açıklamasını temsilcinin yapması ve bunu temsil olunanın adına yapması halinde, hukuki sonuçlar temsil olunanın şahsında doğacaktır. Temsil teorisinin günümüzdeki temsil anlayışını yansıttığı belirti-

lebilir. Tarihi gelişim konusunda çalışmamız kapsamında belirli gelişmeler dikkate alınmış ve buna uygun olarak açıklamalar yapılmıştır.

Temsil kavramı için çeşitli kategorilerde ayırım yapılabilir. Buna göre ilk yapılabilecek ayırım, iradi – yasal temsil ayırımıdır. İradi temsil, kişinin kendi iradesiyle kendisini temsil etmesi için bir başkasına yetki vermesine dayanır. Yetki verilirken, kanunun çizdiği sınırlar çerçevesinde kişinin özgürlüğü mevcuttur. Yasal temilde ise temsil olunan kişinin serbest bir iradesi söz konusu değildir. Yasa hükümleri uyarınca bir hukuki işlem yapabilmesi için kendisini temsilci aracılığıyla temsil ettirmesi gereklidir. Temsil için yapılabilecek bir başka ayırım, doğrudan – dolaylı temsil ayırımıdır. Doğrudan temilde, temsil olunan adına hareket eden temsilcinin yaptığı irade açıklamasıyla hukuki işlemin sonuçları doğrudan temsil olunana geçer. Dolaylı temilde ise temsilci kendi adına hareket eder ve hukuki işlem onun şahsında sonuç doğurur; dolaylı temsilci bu sonuçları temsil olunana devretmekle yükümlüdür. Son olarak aktif – pasif temsil ayırımı da yapılabilecektir. Aktif temilde, temsilci temsil olunan adına kendi iradesini açıklayarak hukuki işlem yapar. Pasif temilde ise temsilci aktif olarak hareket etmez; kendisine üçüncü kişi tarafından yapılmış olan irade açıklaması, sanki temsil olunana yapılmış gibi sonuç doğuracaktır. Çalışmamızda temsil ayırımları konusunda gerekli açıklamalar yapılırken, dolaylı temsil ve yasal temsil kavramları ile ilgili olarak kısa bilgiler verilmiştir. İsviçre Borçlar Kanunu ve Türk Borçlar Kanunu'nun ilgili hükümleri dikkate alındığında, bu iki kanunda da doğrudan ve iradi temsile ilişkin hükümlerin yer aldığı görülmektedir. Bu sebeple çalışmamız, söz konusu kavramlarla ilgili olarak yürütülmüştür.

Temsil kurumunun önemli unsurlarından biri temsil yetkisidir. Yasal temilde yetki yasadan doğarken; iradi temilde temsilciye yetki, temsil olunan tarafından tek taraflı ve varması gerekli bir irade açıklaması ile verilir. İradi temsil yetkisinin verilmesi hakkında bir şekil kuralı yoktur. Dolayısıyla açık veya örtülü irade açıklamasıyla verilebilecektir. Temsil yetkisini veren temsil olunanın fiil ehliyetine sahip olması şart iken; temsilcinin ayırt etme gücüne sahip olması yeterli olacaktır. Temsil yetkisinin kapsamı da temsil kurumu açısından önemli bir yer oluşturur. Yasal temsil söz konusu ise kapsam yasa hükümlerine göre; iradi temsil söz konusu ise doğduğu hukuksal işlemin kapsamına göre belirlenecek-

tir. Temsil yetkisinin sona ermesi, iki şekilde söz konusu olur. Bunlardan ilki, iradi sona ermedir. Bu tür sona ermede temsil yetkisi temsil olunan tarafından geri alınır veya temsilci istifa eder. İkinci sona erme şekli, irade dışı sona ermedir. Bu tür sona erme, temsil olunanın veya temsilcinin ölümü, gaipliğine karar verilmesi, fiil ehliyetini kaybetmesi veya iflas etmesi hallerinde söz konusu olur. Temsil yetkisi ile ilgili olarak çalışmamızdaki açıklamalarda, uygun düştüğü ölçüde teorik tartışmalara değinilmiştir.

Temsil hakkındaki bu genel açıklamalardan sonra çalışmamızın temelini oluşturan yetkisiz temsile de değinmek gerekir. Yetkisiz temsil, esas olarak, temsilcinin temsil yetkisi olmadan temsil olunan adına işlem yapması demektir. Temsil yetkisinin hiç verilmemiş olması, geçersiz olması, sona ermiş olması, aşılması, kötüye kullanılması gibi hallerde yetkisiz temsil söz konusu olacaktır. Çalışmamızda yetkisiz temsil ile ilgili olarak kavram, uygulama alanı, geçerli olduğu haller, benzer kurumlardan farkı ve yetkisiz temsilin gerçekleşmesi ile ortaya çıkan ilk durum olan askıda hükümsüzlük kavramı inceleme konusu yapılmıştır.

Askıda hükümsüzlük durumunun sona ermesi ile birlikte çalışmamızın esas konusu olan yetkisiz temsilin sonuçları ortaya çıkacaktır. Askıda hükümsüz olan hukuki işlemin geleceği (kaderi), temsil olunan tarafından yapılacak onama/onamama açıklamasına bağlıdır. Onamanın önemi de tam bu noktada ortaya çıkmaktadır. Onama, yetkisiz olarak hareket eden temsilciye temsil olunan tarafından sonradan verilen uygun bulma açıklaması olarak tanımlanabilir. Onama gerçekleşirse, hukuki işlem sanki baştan temsil yetkisi varmış gibi geçerli olarak yapılmış kabul edilecektir. Temsil olunan bu işlem ile bağlı kalacaktır ve sonuçları onun şahsında doğacaktır. Temsil olunan, yetkisiz yapılan hukuki işlemi onamama yolundaki iradesini açık veya örtülü olarak dışarı vurursa, hukuki işlem baştan itibaren geçersiz olarak kabul edilecektir. Temsil olunan ve üçüncü kişi hukuki işlem ile olan bağlılığından kurtulacaktır. Geçersiz olan hukuki işlemden dolayı bir zarar doğması halinde, genel kural olarak, yetkisiz temsilci sorumlu olacaktır. Bazı özel durumlarda temsil olunanın sorumluluğuna da gidilebilecektir. Bunun dışında sebepsiz zenginleşmenin söz konusu olması halinde ilgili hükümler devreye girecektir.

“İsviçre Türk Borçlar Hukukunda Yetkisiz Temsil ve Hukuki Sonuçları” başlıklı çalışmamız, üç bölümden oluşmaktadır. İlk bölümde genel olarak temsil kavramı ile ilgili genel açıklamalara yer verilmiştir. Bu açıklamalar yapılırken İsviçre Borçlar Kanunu (OR) ile Türk Borçlar Kanunu (TBK) hükümleri esas olarak alınmıştır. Bununla birlikte, benzerlik dolayısıyla Alman Medeni Kanunu’nun (BGB) ilgili hükümlerine gerekli görülen yerlerde atıflar yapılmıştır. Ayrıca ana uluslararası sözleşme metinleri olarak değerlendirilebilecek Avrupa Sözleşmeler Hukuku İlkeleri (ASHİ) ve Milletlerarası Ticari Sözleşmelere İlişkin İlkeleri belirleyen UNIDROIT İlkelerindeki konuyla ilgili hükümlere yer verilmiştir. İlk bölüm anlamında teorik tartışmalara ve yargı içtihatlarına uygun düştüğü ölçüde değinilmiştir.

Çalışmamızın ikinci bölümü yetkisiz temsil ile ilgilidir. Yetkisiz temsil kavramı hakkındaki önemli hususlara bu bölümde değinilmiştir. Bu anlamda özellikle geçerli olduğu haller ve askıda hükümsüzlük kavramı üzerinde durulmuştur.

Çalışmamızın üçüncü ve son bölümünde ise yetkisiz temsilin hukuki sonuçları ile ilgili ayrıntılı açıklamalar yapılmıştır. Öncelikle onamanın özellikleri hakkında bilgiler verilmiş ve bu anlamda öğretide ve uygulamada onama ile ilgili açıklamalar inceleme konusu yapılmıştır. Bunun dışında temsil olunan tarafından yapılan onama/onamama açıklamasının sonuçları üzerinde, teorik tartışmalar başta olmak üzere, değerlendirmeler yapılmıştır. Bu bağlamda özellikle yetkisiz temsilcinin sorumluluğu ile ilgili öğretide savunulan görüşler mercek altına alınmış ve hem Türk hem de İsviçre Borçlar Hukuku uygulamasındaki yansımalarına değinilmiştir.