



Türkiye Barolar Birliği Başkanlığı

Ankara, 24/03/2014

DANIŞTAY BAŞKANLIĞINA

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI İSTEMLİDİR DURUŞMA İSTEMLİDİR

DAVACI : Türkiye Barolar Birliği
Oğuzlar Mah. Barış Manço Cad. Av. Özdemir Özok Sokak
No: 8 Balgat Ankara

VEKİLLERİ : Av. Seray Şenfer
Aynı Adreste.

DAVALI : Gümrük ve Ticaret Bakanlığı - Ankara

KONU : Gümrük ve Ticaret Bakanlığı Tüketicinin Korunması ve Piyasa
Gözetimi Genel Müdürlüğü'nün 06.03.2014 tarih 77002794/405-3248
sayılı "Tüketici sorunları hakem heyetlerinde vekalet ücretine
hükmedilmesi hk" konulu işlemin İPTALİNE ve dava sonuna
kadar YÜRÜTMENİN DURDURULMASINA karar verilmesi
istemidir.

TEBLİĞ TARİHİ : 12.03.2014

OLAYLAR ve **HUKUKSAL NEDENLER** :

İptali talep edilen Bakanlık işlemi(Ek-1), Adıyaman Barosu Başkanlığı tarafından Türkiye Barolar Birliği'ne 12.03.2014 tarihinde iletilmiş olup aşağıda açıklanan nedenler uyarınca sözü edilen işlemin iptali talebinde bulunma zorunluluğu doğmuştur. Şöyle ki;

I- 1136 sayılı Avukatlık Kanunu'nun "Avukatlık ücret tarifesinin hazırlanması" başlıklı 168. maddesi

"Baronun yönetim kurulları, her yıl Eylül ayı içerisinde, yargı yerlerindeki işlemler ile diğer işlemlerden alınacak avukatlık ücretinin asgari hadlerini gösteren birer tarife hazırlayarak Türkiye Barolar Birliğine gönderirler.

Türkiye Barolar Birliği Yönetim Kurulunca, baro yönetim kurullarının teklifleri de göz önüne alınmak suretiyle uygulanacak tarife o yılın Ekim ayı sonuna kadar hazırlanarak Adalet Bakanlığına gönderilir. Şu kadar ki hazırlanan tarifede;

Adres : Oğuzlar Mah. Barış Manço Cad. Av.Özdemir Özok Sokak No:8 06520 Balgat - ANKARA

Tel : 0 (312) 292 59 00 - Faks : 0 (312) 286 55 65

İnternet Adresi:www.barobirlik.org.tr e-mail: tbb@barobirlik.org.tr



Türkiye Barolar Birliği Başkanlığı

Ankara, 24/03/2014

genel bütçeye, il özel idareleri, belediye ve köylere ait vergi, resim, harç ve benzeri mali yükümlülükler ve bunların zam ve cezaları ile tarifelere ilişkin davalar ve 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanunun uygulanmasından doğan her türlü davalar için avukatlık ücreti tutarı maktu olarak belirlenir. Bu tarife Adalet Bakanlığına ulaştığı tarihten itibaren bir ay içinde Bakanlıkça karar verilmediği veya tarife onaylandığı takdirde kesinleşir. Ancak Adalet Bakanlığı uygun bulmadığı tarifeyi bir daha görüşülmek üzere, gösterdiği gerekçesiyle birlikte Türkiye Barolar Birliğine geri gönderir. Geri gönderilen bu tarife, Türkiye Barolar Birliği Yönetim Kurulunca üçte iki çoğunlukla aynen kabul edildiği takdirde onaylanmış, aksi halde onaylanmamış sayılır; sonuç Türkiye Barolar Birliği tarafından Adalet Bakanlığına bildirilir. 8 inci maddenin altıncı fıkrası hükümleri kıyasen uygulanır.

Avukatlık ücretinin takdirinde, hukuki yardımın tamamlandığı veya dava sonunda hüküm verildiği tarihte yürürlükte olan tarife esas alınır.” denmektedir.

İptali isteminde bulunulan Bakanlık yazısına konu 2014 yılı Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi, Avukatlık Kanunu’nun 168. maddesi uyarınca 28.10.2013 gün 7444 sayılı Türkiye Barolar Birliği yazısı (Ek-2) ile Adalet Bakanlığı’na gönderilmiştir.

Adalet Bakanlığı, uygun bulmadığı Tarifeyi, 26.11.2013 tarih ve 92358809-18575/28549 sayılı, “Avukatlık Asgari Ücret Tarifesinin geri gönderildiği” konulu yazısı (Ek-3) ile Türkiye Barolar Birliği’ne geri göndermiştir.

Türkiye Barolar Birliği Yönetim Kurulu, Adalet Bakanlığı tarafından geri gönderilen Tarifeyi, 07-08.12.2013 günlü yönetim Kurulu toplantısında görüşerek ekli karar uyarınca oy birliği ile kabul etmiş; Türkiye Barolar Birliği Yönetim Kurulu tarafından verilen “ısrar ve uyma kararı” 12.12.2013 tarih ve 10401 sayılı yazı (Ek-4) ile Adalet Bakanlığı’na gönderilmiştir.

Adalet Bakanlığı, 25.12.2013 tarih ve 92358809-20904/31314 sayılı ve “Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi” konulu yazısı (Ek-5) ile, “Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi”ni Resmi Gazete’de yayımlanmak üzere Türkiye Barolar Birliği’ne göndermiştir.

Sözü edilen Tarife (Ek-6), 28.12.2013 tarih 28865 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

Avukatlık Kanununun alıntılanan maddesi uyarınca; Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi’nin baro yönetim kurullarının teklifleri göz önüne alınmak suretiyle Türkiye Barolar Birliği Yönetim Kurulunca hazırlanarak Adalet Bakanlığı’na gönderildiği ve yasal süreçten geçerek Aralık ayı içerisinde Resmi Gazete’de yayımlanıp yürürlüğe girdiği sabittir.



Türkiye Barolar Birliği Başkanlığı

Ankara, 24/03/2014

II- Bilindiği gibi; vekil eden ile avukat arasındaki ilişkinin en önemli unsurlarından biri avukatlık ücreti olduğundan; avukatlık ücreti, avukatlık yasasında önemle ve öncelikle düzenlenmiş ve ayrı bir tarifeyle bağlanmıştır.

Gerçekten de Anayasa Mahkemesi tarifeyle ilişkin olarak verdiği kararlarda, avukatlık ücretinin avukatın bağımsızlığı ile ilgisini, Türkiye Barolar Birliği'nin Avukatlık Asgari Ücret Tarifesinin düzenlenip uygulanmasındaki yetkilerini savunmanın ve savunma mesleğinin önemine uygun olarak değerlendirmiştir. (Ek-7 Anayasa Mahkemesinin 03.03.2004 tarih E.2002/126, K.2004/27 sayılı kararı)

Avukatlık Kanunu uyarınca barolar ve Türkiye Barolar Birliği, avukatlık mesleğinin yürütülmesinde etkin kuruluşlar olup Kanunun 121. maddesinin 18. bendi uyarınca *“mesleki dayanışmanın sağlanması ve devamlılığı için her türlü çalışmalarda bulunmak, mesleğe ve meslek mensuplarına yönelik hak ihlallerine karşı avukatlık mesleğini ve meslektaşlarını savunmak ve bu konularda her türlü yasal ve idari girişimde bulunmak,”* la yükümlü tutulan Birliğin, 168. maddesi uyarınca baroların katkıları ile oluşturduğu Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi'nin adeta hükümsüz kılınmasına yönelik dava konusu işlemin iptali istemimizin kabulü gerekmektedir.

III- 28.12.2013 tarih ve 28865 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak 1136 sayılı Avukatlık Kanunu uyarınca yürürlüğe giren ve Yönetmelik hükmünde olan “Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi”nin bir maddesinin gereğinin yerine getirilmemesi talimatını içeren iptale konu Bakanlık işlemi, aşağıda belirtilen nedenler uyarınca yasa ve hukuka aykırılık taşımaktadır. Şöyle ki;

Avukatlık Kanununun öngördüğü yasal süreçten geçerek hukuk dünyasında varlığını gösteren ve kanun uyarınca hazırlanan düzenleyici işlem niteliğindeki Yönetmelik hükmündeki Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi'nin bir maddesinin Bakanlığın genelge nitelikli iptale konu işlemi ile hükümsüz bırakılmasının amaçlanması gerek normlar hiyerarşisine gerekse idare hukuku genel ilkelerine aykırılık teşkil etmektedir.

Bakanlığın yazısına konu Tarife maddesinin hükümsüz kalması iradesini yasal yollara-idari yargıya- başvurmak suretiyle kullanması gerekli ve yeterli iken; bu iradesini yasa ve hukuka aykırı şekilde tüm valilikler ile illerde faaliyet gösteren ilçe tüketici sorunları hakem heyetlerine talimat vermek suretiyle kullanması, hukuk devleti ilkesine, yürütmenin hukuka, kanuna bağlı olması bağlamında açıkça aykırıdır.

IV- Tüm idari işlemler gibi iptale konu Bakanlık işlemi de *“hukuka uygunluk karinesi”*den yararlandığından; normlar hiyerarşisi içinde daha üst nitelikte norm Anayasa, yasa ve yönetmeliğe uygunluğu zorunlu bulunan, üst normun alttaki normla etkisiz

Adres : Oğuzlar Mah. Barış Manço Cad. Av.Özdemir Özok Sokak No:8 06520 Balgat - ANKARA

Tel : 0 (312) 292 59 00 - Faks : 0 (312) 286 55 65

İnternet Adresi: www.barobirlik.org.tr e-mail: tbb@barobirlik.org.tr



Türkiye Barolar Birliği Başkanlığı

Ankara, 24/03/2014

hale getirilemeyeceğine ilişkin hukuk ilkesine (lex Superior) aykırı şekilde düzenlenen, hukukun üstünlüğü, hukuk devleti ilkesine aykırılık teşkil eden iptal konusu Bakanlık işlemi, yürürlükte kaldığı sürece, ileride toplumun adalet duygusunda telafisi olanaksız zararlar doğacağından bu durumun önlenebilmesi için yargılama sonuçlanıncaya kadar yürütmenin durdurulmasını talep zorunluluğu doğmuştur.

HUKUKİ

NEDENLER : T.C. Anayasası, 1136 sayılı Avukatlık Kanunu ve ilgili tüm yasal mevzuat.

DELİLLER : Yasal mevzuat ve gerekli her türlü kanıt.

SONUÇ ve İSTEM : Yukarıda açıklanan ve tetkik esnasında da saptanacak nedenlerle; Gümrük ve Ticaret Bakanlığı Tüketicinin Korunması ve Piyasa Gözetimi Genel Müdürlüğü'nün 06.03.2014 tarih 77002794/405-3248 sayılı "*Tüketici sorunları hakem heyetlerinde vekalet ücretine hükmedilmesi hk*" konulu işlemin İPTALİNE ve dava sonuna kadar YÜRÜTMENİN DURDURULMASINA, vekalet ücreti ve yargılama masraflarının davalıya yükletilmesine karar verilmesini vekaleten saygılarımızla dileriz. 24.03.2014

Türkiye Barolar Birliği
Vekili
Av. Seray Şenfer

EKLER :

Vekaletname Örneği

- 1- Gümrük ve Ticaret Bakanlığı Tüketicinin Korunması ve Piyasa Gözetimi Genel Müdürlüğü'nün 06.03.2014 tarih 77002794/405-3248 sayılı "*Tüketici sorunları hakem heyetlerinde vekalet ücretine hükmedilmesi hk*" konulu yazısı.
- 2- Türkiye Barolar Birliği'nin 28.10.2013 gün 7444 sayılı yazısı.
- 3- Adalet Bakanlığı'nın 26.11.2013 tarih ve 92358809-18575/28549 sayılı, "*Avukatlık Asgari Ücret Tarifesinin geri gönderildiği*" konulu yazısı.
- 4- Türkiye Barolar Birliği'nin 12.12.2013 tarih ve 10401 sayılı yazısı.
- 5- Adalet Bakanlığı'nın, 25.12.2013 tarih ve 92358809-20904/31314 sayılı ve "*Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi*" konulu yazısı.
- 6- 28.12.2013 tarih 28865 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "*Türkiye Barolar Birliği Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi*".
- 7- Anayasa Mahkemesinin 03.03.2004 tarih E.2002/126, K.2004/27 sayılı kararı

Adres : Oğuzlar Mah. Barış Manço Cad. Av.Özdemir Özok Sokak No:8 06520 Balgat - ANKARA

Tel : 0 (312) 292 59 00 - Faks : 0 (312) 286 55 65

İnternet Adresi: www.barobirlik.org.tr e-mail: tbb@barobirlik.org.tr