



Türkiye Barolar Birliği Başkanlığı

Ankara 10/09/2014

BARO BAŞKANLIĞI

.....

DUYURU NO: 2014/77

Birliğimizin açtığı dava neticesinde, meslektaşlarımızın icra iflas dairelerinde sorgulama talep etme yetkisini kısıtlayan, *İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliği*'nin, 16.4.2013 tarihli, 28620 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile **değişik** ve "UYAP'ın kullanılması" başlıklı **16. maddesinin 5. fıkrasının "İcra iflâs dairelerinde yapılacak sorgulamalarda vekil ile takip edilen dosyalarda, aynı konu hakkında Adalet Bakanlığı tarafından belirlenecek sürelerde sorgulama yapılması talep edilebilir."** kuralını içeren birinci (1.) cümlesinin yürürlüğünün durdurulmasına ilişkin Danıştay Onuncu Dairesi'nin 29.4.2014 günlü ve E: 2013/3788 sayılı kararının bir örneği ekte gönderilmiştir.

Bilgilerinize sunarım.

Saygılarımla.

Avukat Metin FEYZİOĞLU
Türkiye Barolar Birliği
Başkanı

Eki:1 Danıştay Kararı

10.09.2014 Av.E.Ergün (Huk. İşleri Müdür Yrd.)
10.09.2014 Av.L.Şimşek (Hukuk İş. Müdürü)

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

Davacı ve Yürütmenin

Durdurulmasını İsteyen : Türkiye Barolar Birliği Başkanlığı

Vekilleri : Av. Özcan Çine, Av. Ekim Ergün

Oğuzlar Mah. Barış Manço Cad. Av. Özdemir Özok
Sok. No. 8-Balgat/ANKARA

Davalı : Adalet Bakanlığı-ANKARA

İstemın Özeti : 11.4.2005 tarihli, 25783 sayılı Resmi Gazete'de

yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliği'nin, 16.4.2013 tarihli, 28620 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile değişik ve "UYAP'ın kullanılması" başlıklı 16. maddesinin 5. fıkrasında yer alan "İcra iflas dairelerinde yapılacak sorgulamalarda vekil ile takip edilen dosyalarda, aynı konu hakkında Adalet Bakanlığı tarafından belirlenecek sürelerde sorgulama yapılması talep edilebilir." cümlesinin, 2004 sayılı İcra ve İflas Kanunu'nda dayanağının olmadığı, davalı idareye bu konuda düzenleme yapma yetkisi veren bir kuralın da bulunmadığı; icra ve iflas dairelerinde yapılacak sorgulamaların, icra ve iflas işlemlerinin yürütülmesi için zorunlu olduğu, belirtilen kural ile getirilen sorgulamaya ilişkin sınırlandırmanın ise, hak arama hürriyetini olumsuz yönde etkileyerek, hak kayıplarına yol açabilecek nitelik taşıdığı, sonuç olarak, dava konusu düzenlemenin yetki, sebep ve amaç yönlerinden hukuka aykırı bulunduğu ileri sürülerek, iptali ve yürütülmesinin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Serhat Emin Taş

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin kabulü gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince işin gereği görüldü:

Dava, 11.4.2005 tarihli, 25783 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliği'nin, 16.4.2013 tarihli, 28620 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile değişik ve "UYAP'ın kullanılması" başlıklı 16. maddesinin 5. fıkrasında yer alan "İcra iflas dairelerinde yapılacak sorgulamalarda vekil ile takip edilen dosyalarda, aynı konu hakkında Adalet Bakanlığı tarafından belirlenecek sürelerde sorgulama yapılması talep edilebilir." cümlesinin iptali ve yürütülmesinin durdurulması istemiyle açılmıştır.

2004 sayılı Kanun'a, 5.7.2012 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanan 6352 sayılı Kanun ile eklenen "Elektronik işlemler" başlıklı 8/a maddesinin 1. fıkrasında "İcra ve iflas dairelerince yapılacak her türlü icra ve iflas iş ve işlemlerinde Ulusal Yargı Ağı Bilişim Sisteminin kullanılacağı; her türlü veri, bilgi, belge ve kararın, Ulusal Yargı Ağı Bilişim Sistemi vasıtasıyla işleneceği, kaydedileceği ve saklanacağı" kurala bağlanmış; 16.4.2013 tarihli, 28620 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile de Yönetmeliğin 16. maddesi, başlığıyla birlikte değiştirilmiş, "Uyap'ın

Kullanılması" başlığı konulan maddenin 1. fıkrasında Kanun'un belirtilen kuralına paralel düzenlemeler yapılmış, aynı maddenin 5. fıkrasının 1. cümlesinde dava konusu düzenlemeye yer verilmiş, fıkranın 2. cümlesinde de "UYAP Avukat Portalı üzerinden ise her zaman sorgulama yapılabileceği" hükmü getirilmiştir.

Böylece, Kanun ve Yönetmelik'te yapılan düzenlemeler ile, Ulusal Yargı Ağı Bilişim Sisteminin (UYAP) icra ve iflas işlemlerinde kullanımı mümkün kılınmıştır.

UYAP'ın, zaman içinde başka idareler bünyesinde kurulan bilişim sistemleri (örneği, nüfus, tapu, trafik idareleri gibi) ile entegrasyonuna da gidilerek, icra ve iflas işlemlerinin (ve genel olarak yargı hizmetlerinin) yürütülmesinde kolaylık sağlanması amaçlanmıştır. Bu kapsamda, icra ve iflas işlemleri yürütülürken, UYAP aracılığıyla başka bilişim sistemleri üzerinden sorgulama (araştırma) yapılabilmektedir. Örneğin, yapılacak bir icra takibinde, borçluya ait adres, taşınmaz malvarlığı, motorlu araç kaydı gibi bilgilere, UYAP ile entegre olan başka bilişim sistemleri üzerinden ulaşabilmekte ve icra takibi bu bilgilerin de kullanılması suretiyle yürütülebilmektedir.

Ancak, dava konusu düzenleme ile, vekil ile takip edilen dosyalar için, icra ve iflas dairelerinde sorgulama yapılabilmesi, Adalet Bakanlığınca araştırma konularına göre belirlenecek sürelerle sınırlandırılmıştır.

Davalı idarenin 9.10.2013 tarihinde kayda giren savunma dilekçesinde, vekil ile takip edilen dosyalarda, vekillerin, Yönetmeliğin 16. maddesinin 5. fıkrasının 2. cümlesi uyarınca, UYAP Avukat Portalı üzerinden her zaman sorgulama yapabilecek olmalarına karşın, icra ve iflas dairelerine giderek sorgulama talebinde bulundukları, bunun da dairelerin diğer işlerinin aksamasına yol açtığı, dava konusu düzenleme ile, bu durumun düzeltilmesinin amaçlandığı belirtilmiştir.

Buna karşılık, 2004 sayılı Kanun'un "Elektronik İşlemler" başlıklı 8/a maddesinde, böylesi bir sınırlandırmaya yer verilmediği gibi, davalı idareye bu konuda sınırlandırıcı nitelikte düzenleme yapma yetkisi veren bir kural da bulunmamaktadır.

Aksine, davalı idarece, savunma dilekçesinde ve Danıştay Onuncu Dairesinin 31.12.2013 tarihli, 2013/3788 sayılı ara kararına verilen cevap dilekçesinde de belirtildiği üzere, vekillerin, UYAP avukat portalı üzerinden sorgulama yapabilecekleri gibi, icra ve iflas dairesine giderek de sorgulama talebinde bulunabilecekleri, personelin de, 2004 sayılı Kanun'un ilgili kuralları uyarınca her tür talebi (örneğin takip talebi ve bu talebin hazırlık işlemleri niteliğindeki sorgulama talepleri gibi) alarak, gereğini yerine getirmek zorunda oldukları açıktır.

Nitekim, davalı idarece ara kararına verilen cevap dilekçesinde, dava konusu düzenlemenin yasal dayanağının ne olduğu yönündeki soru yanıtsız bırakılmıştır.

Öte yandan, dava konusu düzenlemede, icra iflas dairelerinde yapılacak sorgulamalarda vekil ile takip edilen dosyalarda, aynı konu hakkında Adalet Bakanlığı tarafından belirlenecek sürelerde sorgulama yapılmasının talep edilebileceği kurala bağlanmış, ancak, sorgulama talebinin vekile ait olması gerekliliğinden söz edilmemiştir. Başka anlatımla, düzenlemenin lafzı, vekil ile takip edilen dosyalarda, asilin sorgulama taleplerinin de, süre sınırlamasına tabi tutulmasına imkan verir niteliktedir. Hukuki açıklık (belirlilik) ilkesine uygun olmadığı anlaşılan düzenlemenin, bu haliyle, asil tarafından icra ve iflas dairelerine yapılan

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2013/3788

başvurularda da, dosyanın vekil ile takip edildiğinden bahisle, sorgulama talebinin süre sınırlamasından dolayı reddine yol açabileceği görülmektedir.

Bu durumda, yasal dayanağının bulunmadığı ve hukuki açıklık (belirlilik) ilkesine uygun olmadığı anlaşılan dava konusu düzenlemede hukuka uyarlık görülmemektedir.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinde öngörülen koşulların bu aşamada gerçekleştiği anlaşıldığından, yürütmenin durdurulması isteminin kabulü ile 11.4.2005 tarihli, 25783 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliği'nin, 16.4.2013 tarihli, 28620 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İcra ve İflas Kanunu Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile değişik ve "UYAP'ın kullanılması" başlıklı 16. maddesinin 5. fıkrasının "İcra iflas dairelerinde yapılacak sorgulamalarda vekil ile takip edilen dosyalarda, aynı konu hakkında Adalet Bakanlığı tarafından belirlenecek sürelerde sorgulama yapılması talep edilebilir." kuralını içeren 1. cümlesinin yürütülmesinin durdurulmasına, bu kararın tebliğini izleyen günden itibaren yedi (7) gün içinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna itiraz edilebileceğinin taraflara duyurulmasına, 29.4.2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Mehmet Rıza ÜNLÜÇAY	Tülün ÖZDEMİR	Ali KAZAN	Mahmut ERSERT	İsmail Hakkı SAYIN

(Signature)

ASLI GİBİDİR

TÜRKİYE BAROLAR BİRLİĞİ	
2014023957	<u>Kayıt Tarihi</u>
	03.09.2014
<u>Tip :Gelen</u>	<u>Evrak Tarihi</u>
	29.04.2014
İlgi:XIII	
Hukuk Müşavirliği	
Danıştay 10.Daİre Başkanlığı Ankara	
UYAP Döküman Yönetim Sistemi	