



ANTALYA BAROSU BAŞKANLIĞI



Sayı: Gündem 90/11

14.05.2014

TÜRKİYE BAROLAR BİRLİĞİ BAŞKANLIĞI'NA ANKARA

İlgi: 17.04.2014 tarih ve 2014/39 sayılı duyurunuz,
22.04.2014 tarih ve 2014/40 sayılı duyurunuz;

1136 sayılı Avukatlık Kanununda değişiklik yapılması amacıyla çalışmalar yapmak üzere akademisyenlerden oluşan bir Bilim Komisyonu kurulduğu ve kurulan Bilim Alt Komisyonu tarafından hazırlanan "Avukatlık Kanunu Taslağı" ile ilgili baromuz görüşlerinin bildirilmesi talebinize ilişkin ilgi tarihli yazılarınız Yönetim Kurulumuzun 30.04.2014 tarihli ve toplantısında incelenmiştir.

Konuya ilişkin Baromuz görüşleri ekte sunulmuştur.

Saygılarımla.

Av. Alper Tunga BACANLI
Antalya Barosu Başkanı



Av. Sedat ALP
Genel Sekreter

TÜRKİYE BAROLAR BİRLİĞİ	
2014014179	Kayıt Tarihi 15.05.2014
	Evrak Tarihi 14.05.2014
Tip :Gelen	İlgi:avukatlık kanunu Yazı İşleri Antalya Barosu
UBAP Döküman Yönetim Sistemi	

E/S

Meltem Mah.3822.Sokak Barohan K:2 07040 ANTALYA Tel.: 0.242.238 61 55(5 Hat) Faks : 0.242.237 10 73



e - Mail: info@antalyabarusu.org.tr www.antalyabarusu.org.tr

T.C.
ADALET BAKANLIĞI KANUNLAR GENEL MÜDÜRLÜĞÜ'NCE TARAFIMIZDAN
İSTENEN VE BİLİM ALT KOMİSYONU TARAFINDAN HAZIRLANAN
“AVUKATLIK KANUNU TASLAĞI”NA İLİŞKİN ANTALYA BAROSUNU’NUN
GÖRÜŞ VE ÖNERİLERİ

1-Tasarı’nın Baroların nitelikleri başlıklı 128. Maddesinin 1. Fıkrasında;

(1) Barolar;

a)Avukatlık mesleğini geliştirmek,

b)Meslek mensuplarının birbirleri ve iş sahipleri ile olan ilişkilerinde dürüstlüğü ve güveni sağlamak,

c)Meslek mensuplarının hak ve yükümlülüklerinin korunmasını ve geliştirilmesini sağlamak,

ç)Meslek düzenini, ahlâkını, saygınlığını savunmak ve korumak,

d)Avukatların ortak ihtiyaçlarını karşılamak,

e)Hukukun üstünlüğünü, insan haklarını savunmak ve korumak,

Amacıyla tüm çalışmaları yürüten, tüzel kişiliği bulunan, çalışmalarını demokratik ilkelere göre sürdüren kamu kurumu niteliğinde meslek kuruluşlarıdır.

Dendikten sonra 2. Fıkrasında

(2)Barolar, birinci fıkranın (a), (b), (c), (ç) ve (d) bendlerinde belirtilen görevleri çerçevesinde dava açma ve açılan davalara katılma hakkına sahiptir.

Hukukun üstünlüğü, insan hakları, demokrasinin evrensel değerleri dava açılmadan ya da açılan bir davaya katılmadan nasıl savunulur ve korunur?! Bu düzenleme her şeyden önce Baroların varlık nedenine aykırıdır ve hiçbir şekilde kabul edilemez. Barolar yalnızca görüş bildiren, danışılan bir meslek örgütü olmayıp var oldukları ilk günden bu yana hukukun üstünlüğü, insan hakları ve demokrasinin evrensel değerlerini usanmadan, yılmadan, kararlılıkla savunan meslek örgütleridir. Bu düzenlemeyi şiddetle reddediyor ve hiçbir durumda ve koşulda kabul etmeyeceğimizi en yüksek perdeden dile getiriyoruz.

2-Tasarının TBB’nin görevleri başlıklı 163. Madde düzenlemesi de yukarıda dile getirdiğimiz nedenlerle kabul edilemez! Maddenin (j) fıkrası “Hukukun üstünlüğünü ve insan haklarını savunmak ve korumak, bunların yerleşmesi ve gelişmesi için çalışmalar yapmak” şeklinde olup bu öneri yürürlükte bulunan 1136 sayılı Avukatlık Kanunu’nun Birliğin Görevleri başlıklı 110. Maddesinin 17. Bendindeki “(Ek:2/5/2001-4667/59 m.) Hukukun üstünlüğünü ve insan haklarını savunmak ve korumak, bu kavramlara işlerlik kazandırmak” düzenlemesinden geri bir düzenlemedir. Var olmasının temel nedenlerinden biri hukukun üstünlüğünü, insan haklarını, demokrasinin evrensel değerlerini savunmak ve korumak olan TBB’nin bu uğurda dava açma yetkisinin elinden alınması şiddetle reddediyor ve hiçbir durumda ve koşulda kabul etmeyeceğimizi en yüksek perdeden dile getiriyoruz.

3-Tasarı’nın Baroların oluşumu başlıklı 129. Maddesinin 4. Fıkrası da yargı bağımsızlığına, savunmanın kutsallığına ve dokunulmazlığına ve temelde Anayasa’ya ve hukukun üstünlüğüne aykırıdır. Bu düzenlemeyle siyasal iktidarlarla karşı karşıya gelen, ülke gerçekleri gereği sık sık da gelen, gelmesi gereken Barolar ve TBB “amaçları dışında faaliyet gösterdikleri” gerekçesiyle suçlamalarla karşılaşacak, çalışamaz duruma gelecek ve siyasal iktidarların vesayeti altına girmeye zorlanacaklardır. Baroların ve TBB’nin üzerinde “demokles’in kılıcı” gibi sallanacak bu düzenlemeyi bu düzenlemeyi şiddetle reddediyor ve hiçbir durumda ve koşulda kabul etmeyeceğimizi en yüksek perdeden dile getiriyoruz.

4-Bütün çekişmeli ve çekişmesiz hakların takibi münhasıran Avukatlar tarafından yapılmalıdır.

26/02/1970 tarih ve 1238 sayılı Kanun ile yürürlükten kaldırılan 1136 sayılı Avukatlık Kanunu'nun 35. Maddesi yeniden yasal bir hüküm haline getirilmelidir.

Madde 35/1: Kanun işlerinde ve hukuki meselelerde mütalaa vermek, mahkeme, hakem veya yargı yetkisini haiz bulunan diğer organlar huzurunda özel ve tüzel kişilere ait hakları dava etmek ve savunmak, bu işlere ait bütün evrakı düzenlemek, adli işlemleri ve resmi dairelerde çekişmeli ve çekişmesiz işleri takip etmek, yalnız baroda yazılı avukatlara aittir.

5-Her Avukatın kendi vekaletnamesini düzenleyebilmesi sağlanmalıdır. Vekaletnamenin bir nüshasının bağlı bulunulan Baroya verilmesi ve çelişki görülmesi durumunda Baroya sunulan nüshanın geçerli sayılması kabul edilmelidir.

6-Kira sözleşmelerinin, düzenleme şeklinde gayrimenkul satış vaadi ve kat karşılığı inşaat yapım sözleşmelerinin, kooperatif ve şirket ana sözleşmelerinin geçerli olabilmesi için bir Avukat tarafından düzenlenmiş ya da onaylanmış olması zorunlu olmalıdır.

7-5682 sayılı Pasaport Kanunu'nun 14. maddesinin "A)Hususi damgalı pasaportlar;" başlıklı 1. fıkrasında bulunan **"Devlet memurları ve diğer kamu görevlilerine"** kelimelerinden sonra gelmek üzere **"ve Avukatlardan 10 yıl meslek kıdemini doldurmuş olanlara"** ibareleri eklenmelidir.

8-Arabulucuk ve uzlaştırma işleri ile sigorta şirketleri nezdinde yapılacak her türlü iş ve işlemler (başvuru, ihbar, tazminat vs) yalnızca Avukatlar tarafından yapılmalıdır. Bu işlerin Avukatlar tarafından yapılması işin doğasına daha uygun olduğu gibi günümüzde ne yazık ki yaygınlaşan Avukatların "tekel hakkına" aykırı olan işlerin önlenmesi de gerekli ve zorunludur.

9-Tasarı'nın Baro ve Avukatlara yer ayrılması başlıklı 79/1. Maddesine "Avukatların gereksinimlerini karşılamak amacıyla, çalışma alanı, bekleme yeri ve otopark"tan sonra gelmek üzere **"çocuk bakım ve oyun odası"** ibareleri eklenmelidir.

10-Tasarı'nın bina cephesi, balkon ya da pencerelere tabela asılamayacağına ilişkin Reklam ve tanıtım başlıklı 74. Maddesinin 4. Fıkrası Tasarı'dan çıkarılmalıdır.

11-Baroların Türkiye Barolar Birliği delege sayıları düzenlenirken temsilde adalete zarar verilmemelidir. Bu nedenle Tasarı'nın seçime ilişkin özellikle 167/4. Maddesini doğru buluyor; aynı maddeye ilişkin alternatif olarak yazılan önerileri sakıncalı ve kabul edilemez buluyoruz.

12-Tasarı'nın Baroların ve Türkiye Barolar Birliğinin organlarının seçimini düzenleyen 188. Maddesi, Avukat sayısı çok olan Barolarda seçimlerin öngörülen sürede yapılmasını olanaksızlaştıracaktır. Bu da temelde mesleğimizin onuruna ve saygınlığına kuşkusuz zarar verecektir. Bu düzenlemeyi reddediyoruz.

13-Baroların Yönetim Kurulu ve Disiplin Kurulu üyeleriyle ve TBB delegelerinin seçimlerinde kadın kotası uygulanmalıdır.

14-Avukatlık mesleğinin içinde bulunduğu zorlu koşullar gereği ve haksız rekabete neden olduğu tartışmasız olduğu için, istifa hali hariç olmak üzere, emekli olan Yargıç ve Savcıların Avukatlık yapmaları engellenmelidir.

15-Kamuda çalışan Avukatların yıllardır çözilemeyen, üstelik her geçen gün daha da ağırlaşan sorunlarına bir an önce çözüm bulunmalıdır. Bu doğrultuda kamu ve kurum Avukatların özlük, mali ve sosyal haklarıyla statüleri Savcılarla eşit olmalı, 659 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin Avukatlık Kanunu'na aykırı kısımları yürürlükten kaldırılmalı, kamu ve kurum Avukatlarına Avukatlıkla bağdaşmayan işlerin verilmesi önlenmeli, kamu kurum ve kuruluşlarının hukuk müşavirleri yalnızca Avukatlık ruhsatnamesine sahip olanlar arasından seçilmeli, Avukat olmayan hukuk müşavirlerinin Avukatların tekel hakkına aykırı olan kamu kurumlarını davalarda temsil etmesi ve Avukatlık ücreti alması önlenmeli, karşı taraftan alınan Avukatlık ücreti hiçbir sınırlama olmaksızın Avukata ödenmeli (ya da Avukatlık Kanunu Tasarısı'nın 49. Maddesindeki düzenleme "Kamu avukatları tarafından takip edilen davalarda idare lehine hükmedilen vekâlet ücreti kamu avukatına aittir; ancak, kamu avukatlarına bu kapsamda bir yıl içinde ödenecek vekâlet ücretlerinin brüt tutarı, kendi aylık ücretlerinin, ek gösterge, özel hizmet tazminatı, makam tazminatı, ek ödeme ya da özel Kanunları gereğince ek ödeme yerine yapılan ödemeler ve kamu kurumunda geçerli toplu iş sözleşmesi varsa bunun gereği yapılan her türlü ödemeler dahil olmak üzere, bir yıllık toplam miktarını geçemez" şeklinde düzenlenmeli) ve "Avukatlık Yapma Yasağı" süreye sınırlandırılmayıp yalnızca daha önce vekil sıfatıyla takip edilen davalarla sınırlandırılmalıdır.

16-Özel hukuk tüzel kişilerinde "hizmet sözleşmesi" ya da "vekâlet sözleşmesi" gereği sürekli Avukatlık yapan Avukatlar da ayrı bir başlık altında düzenlenerek yasal güvenceye alınmalıdır.

17-Tasarı'nın Ceza soruşturma ve kovuşturmasının etkisi başlıklı 112/3. Maddesine "eylemin işlenmemiş veya sanığı tarafından gerçekleştirilmemiş olmasından sonra gelmek üzere **"ya da açıklanması geri bırakılan bir hüküm olması hali hariç olmak üzere"** ibareleri eklenmelidir.

18-Tasarı'nın Soruşturma ve Kovuşturmada Usul Hükümleri başlığı altında düzenlenen 103 ve devamı maddelerinde Baro Yönetim Kurulu tarafından en geç 6 ay içinde disiplin soruşturması açılması kararı verilmesi durumunda soruşturmayı yapmakla görevlendirilen yönetim kurulu üyesinin raporunu düzenlemesi gereken süre açıkça belirtilmemiş olup bu durum uygulamada tereddütlere neden olabilir.

Saygılarımızla.

Antalya Barosu Başkanı
Av. Alper Tunga BACANLI

GÖRÜŞ VE ÖNERİLERİN KISA ÖZETİ

- 1-TBB ve Barolar, hukukun üstünlüğünü, insan haklarını ve demokrasinin evrensel değerlerini savunmak ve korumak için dava açar ve açılan davaya katılabilirler.
- 2-Her ne gerekçeyle olursa olsun, kimden gelecekse gelsin TBB ve Barolar üzerinde hiçbir baskı ve vesayet uygulanamaz.
- 3-Baroların TBB delege sayıları düzenlenirken temsilde adalete zarar verecek her türlü düzenlemeye karşıyız.
- 4-Baroların ve Türkiye Barolar Birliğinin organlarının seçiminde, seçimlerinin öngörülen sürede yapılma olanağını ortadan kaldıracak ve temelde Avukatlık onur ve saygınlığına zarar verecek düzenlemeye karşıyız.
- 5-Avukatların yurt içinde şube açmalarına, emek sömürüsünü yoğunlaştıracak olması başta olmak üzere, çok ciddi sakıncalara neden olacağı için karşıyız.
- 6-Uzman Avukatlık düzenlemesine haksız rekabete ve Avukatlar arasında eşitsizliğe neden olacağı için karşıyız.
- 7-Bütün çekişmeli ve çekişmesiz hakların takibi münhasıran Avukatlar tarafından yapılmalıdır.
- 8-Her Avukatın kendi vekâletnamesini düzenleyebilmesi sağlanmalıdır. Vekâletnamenin bir nüshasının bağlı bulunulan Baroya verilmesi ve çelişki görülmesi durumunda Baroya sunulan nüshanın geçerli sayılması kabul edilmelidir.
- 9-Kira sözleşmelerinin, düzenleme şeklinde gayrimenkul satış vaadi ve kat karşılığı inşaat yapım sözleşmelerinin, kooperatif ve şirket ana sözleşmelerinin geçerli olabilmesi için bir Avukat tarafından düzenlenmiş ya da onaylanmış olması zorunlu olmalıdır.
- 10-Arbulucuk ve uzlaştırma işleri ile sigorta şirketleri nezdinde yapılacak her türlü iş ve işlemler (başvuru, ihbar, tazminat vs) yalnızca Avukatlar tarafından yapılabilmelidir.
- 11-Kamu ve kurum Avukatların özlük, mali ve sosyal haklarıyla statüleri Savcılarla eşit olmalı, kamu kurum ve kuruluşlarının hukuk müşavirleri yalnızca Avukatlık ruhsatnamesine sahip olanlar arasından seçilmeli, karşı taraftan alınan Avukatlık ücreti hiçbir sınırlama olmaksızın Avukata ödenmeli ve "Avukatlık Yapma Yasağı" süreyle sınırlandırılmayıp yalnızca daha önce vekil sıfatıyla takip edilen davalarla sınırlandırılmalıdır.
- 12-Tasarı'nın Ceza soruşturma ve kovuşturmasının etkisi başlıklı 112/3. Maddesine "eylemin işlenmemiş veya sanığı tarafından gerçekleştirilmemiş olması"ndan sonra gelmek üzere "**ya da açıklanması geri bırakılan bir hüküm olması hali hariç olmak üzere**" ibareleri eklenmelidir.
- 13-Baroların Yönetim Kurulu ve Disiplin Kurulu üyeleriyle ve TBB delegelerinin seçimleri ile TBB organlarının seçimlerinde kadın kotası uygulanmalıdır.
- 14-Avukatlık mesleğinin içinde bulunduğu koşulların çok zorlu olması ve haksız rekabet sonucunu doğurduğu tartışmasız olduğu için, istifa hali hariç olmak üzere, emekli olan Yargıç ve Savcıların Avukatlık yapmalarını doğru bulmuyor ve bunun yasal düzenlemeye konu edilmesini istemekteyiz.

Saygılarımızla.

Antalya Barosu Başkanı
Av. Alper Tunga BACANLI