



Tarih : 04 / 07 / 2014
Sayı : 1046

Bekir BOZDAĞ
Türkiye Cumhuriyeti Adalet Bakanı

KONU: Ticaret Mahkemelerinin Yapısının Değiştirilmesine Dair Kanun Tasarısı

Değerli Bakanım,

Özellikle son zamanlarda yaşanan iflas erteleme başvuruları, sadece başvuruyu yapan şirketi ve alacaklılarını değil, bulunduğu sektörde çalışan diğer firmaları ve dolayısıyla bulunduğu ekosistemi de etkilemektedir. Bakanlığınız tarafından bu soruna çare olarak, 2011 yılının ikinci yarısından bu yana tek hakimli olarak görev yapan ticaret mahkemelerinin, iflas erteleme de dahil olmak üzere birkaç özellik arz eden dava konusuna ve 500 bin Türk Lirası'nın üzerindeki davalara heyet halinde bakmasına yönelik bir kanun tasarısı hazırlamıştır. Tasarıya ilişkin görüşlerimizi ve yine aynı konuda uygulamada yaşanan sorunlara ilişkin çözüm önerilerimizi aşağıda bilgilerinize sunarım:

5235 Sayılı Kanun Tasarısı:

Ticaret Mahkemelerinin, belirli dava konularında (özellikle iflas ertelemede) tekrar toplu mahkemeler olarak yapılandırılması, fikrimizce uygun olmuştur. 2001 yılında yapılan değişiklikten sonra, tek hakimli ticaret mahkemelerinden verilen kararların ciddi sıkıntılara yol açtığına dair iş adamlarımızdan gelen şikayetler yoğunluk kazanmıştır. Üç hakimli ticaret mahkemelerinde, tahkikatla görevlendirilen üyelerin, karar verme aşamasında başkan ve diğer üye ile tartışarak sonuca varmalarının hataların önüne geçilmesi bakımından yararlı bir yöntem olacağı kanaatindeyiz.

Ancak, her ne kadar olumlu sonuçlar doğuracağına inandığımız bir uygulama olsa da, heyetli ticaret mahkemesi modeline dönmek, ticari hayat ile ilgili yargısal sorunların çözümü için yeterli olmayacaktır. Bu sorunların çözümüne katkı sağlayacağını düşündüğümüz birkaç önerimizi aşağıda bilginiz ve değerlendirmenize sunarız:

İflas Erteleme Prosedüründe Atanan Kayyımların İşin Niteliğine Göre Seçilmesi:

İflas erteleme uygulamalarında "Kayyım" olarak atanan kişilerin, işletme niteliğine yönelik bilgisi olmaması, genellikle mali uzmanlar olması nedeniyle sadece rakamsal değerlendirilmeye çalışmaları, iflas erteleme prosedürünün kanunda yer alma sebebine aykırılık teşkil etmektedir. Hayatında iplik, kumaş görmeyen bir kişiyi iplik üretim tesisine yapılan işlemleri kontrol etmek için kayyım olarak atanması, iflas erteleme prosedürünün ve şirketi kurtarma çalışmalarının düzgün işlememesine ve sürecin hiçbir olumlu sonuç vermemesine neden olmaktadır. İflas erteleme prosedürünün genel amacı, şirketlerin ticari hayata geri kazandırılması olarak özetlenirse, mevcut uygulamalar bu amaca kesinlikle hizmet etmemekte ve iflas erteleme davasının, borçlunun, alacaklıları ile alacağına indirim



Tarih : 04 / 07 / 2014

Sayı : 1046

yapmak için kullandığı araç haline gelmesini sağlamaktadır. Bu da makro ölçekte ticari hayatımızın sağladığı ekonomik katkıya zarar vermektedir.

İşletme, alım, satım, üretim, maliyet, bilanço rasyoları hakkında herhangi bir değerlendirme yapmayan-yapamayan Mahkeme'nin, bu konuda verilen raporları değerlemesini beklemek büyük haksızlıktır. Bu nedenle, iflas erteleme prosedürlerinde atanan kayyımların, iflas erteleme talep eden firmanın iştiğal konusunda uzman biri olması önem arz etmektedir.

Uzmanlık Mahkemeleri Kurulması:

Özellikle günümüzde gittikçe çeşitlilik kazanan ticari ilişki ve işlem biçimleri ile teknolojinin de kullanımı sebebiyle ortaya çıkan atipik ticari sorunların çözümü, ancak uzmanlık mahkemeleri kurulmasıyla mümkündür. Ticaret hukukunun alt disiplinlerine ilişkin uzmanlık mahkemeleri kurularak, bu mahkemelere konusunda uzman hakimlerin atanması ve yer değiştirmelerinde de uzmanlar arası atama yapılması gerekir. Yıllarca bir alanda uzmanlaşmış bir hakimin, ilgisiz bir mahkemeye atanması, zaman, kaynak ve emek israfı demektir. Fikri haklar ve deniz ticaret mahkemeleri örneklerinde olduğu gibi, iflas, konkordato ve benzeri prosedürler için mutlaka uzmanlık mahkemeleri kurulmasının önemli olduğu kanaatindeyiz.

Nitelikli Hakimlerin Teşvik Edilmesi:

Ticaret mahkemeleri ve yeni kurulacak uzmanlık mahkemelerinde görevlendirilecek hakimlerin mutlaka ticaret hukuku alanında tezli yüksek lisans yapmaları zorunluluğu getirilmeli; birinci dereceye yükselip, doktora yapanların doğrudan başkanlığa atanması gibi teşvikler öngörülmelidir. Doktoranın da her üniversitede yapılmasına izin verilmemeli, Türkiye'de itibarını halen koruyan belli üniversiteler zorunlu kılınmalıdır. Zira hukuk fakültesi enflasyonunda, eğitici kadro sıkıntısı olduğu da maruf ve meşhurdur.

Nitelikli Bilirkişilerin Görevlendirilmesi:

Ticaret mahkemelerinde görev yapan/atanan bilirkişilerin genellikle, konusunda en iyi olanlar değil, serbest piyasada hiç işi olmayan, emekli veya başarısız meslek mensuplarının, bilirkişiliği bir meslek olarak sürekli bir biçimde icra etmekte oldukları gözlemlenmektedir. Zira, iyi olanlar mevcut bilirkişi ücretleriyle çalışmayı kabul etmemektedirler. Bilirkişi, nitelik olarak hakimin yardımcısı konumundadır. Özel ve teknik bilgi gerektiren vakıaların çözümünde görüşüne başvurulmuş ve sözde uzman sayılan bilirkişilerdeki bu nitelik sorunu, aslında yargının nitelik sorunu anlamına gelmektedir.

Zira nitelikli bir yargı hizmeti, niteliksiz yardımcılarla verilemez. Bilirkişi ücretlerinin yüksek olması ve bu sebeple meslekte en iyi olanlar bakımından da cazip hale getirilmesi gerekir. Bilirkişi ücretlerinin önemli bir bölümünün Devlet tarafından karşılanabileceği kanaatindeyiz. Buradan doğacak maliyet



Tarih : 04 / 07 / 2014

Sayı : 1046

hesaplanırken, adalete olan güvenin tesisi şeklindeki faydanın da hesaba katılması gerektiğini düşünüyoruz.

Saygılarımla,

Müjdat KEÇECİ
Yönetim Kurulu Başkanı