

2015-2016 BAHAR DÖNEMİ İCRA İFLÂS HUKUKU II PRATİK ÇALIŞMA 1

Burhan, kardeşi Mehmet ile birlikte Ankara Sincan’da “Öz Kardeşler Pide Kebap Salonu” açmış ve birlikte işletmeye başlamışlardır. Aralarındaki adi şirket anlaşması çerçevesinde, Burhan gereken nakdî sermayeyi getirmiş, Mehmet ise pide kebab ustası olarak emeğini getirmiştir. Dükkânın soğutma dolabının bozulması üzerine Mehmet yeni bir tane temin etmek için Ulus’a giderken, Batıkent Hipodrom’da gördüğü atlar üzerine, atlara olan düşkünlüğüne yenik düşmüş ve elindeki 20.000 TL parayı peşin, kalan kısmı için de işletme adına 80.000 TL bedelli bono vererek Cengiz’den at almıştır. Bunu duyan ağabey Burhan, oldukça sinirlenerek ortaklığı bitirme kararı almıştır. Diğer taraftan soğutma dolabı ihtiyacını, elinde para da kalmadığından, arkadaşı Aytaç’a 10.000 TL bedelli soyut borç ikrarını içeren yazılı bir belge vererek gidermiştir. Kardeşler arasındaki ortaklığın bittiğini duyan Aytaç tedirgin olmuş ve “iş başka arkadaşlık başka” diyerek Burhan’dan kıymetli evrak istemiş, bunun üzerine Burhan da 15.06.2016 tarihli bir çek keşide ederek kendisine vermiştir.

Ortaklığın sona ermesi üzerine Mehmet, ağabeyi Burhan tarafından işletilmeye devam eden Öz Kardeşler Pide Kebap Salonu’nun karşısında Can Kardeşler Pide Kebap Salonu’nu açmıştır. Burhan, ustalığı ile kısa sürede hatırı sayılır bir müşteri sayısına ulaşan kardeşi Mehmet’in bu başarısını kıskanmış ve kendisine gelen müşteriler de dâhil olmak üzere sağda solda kardeşinin atlara olan düşkünlüğünden bahsetmeye başlamıştır. İşlerinin azaldığını fark eden Mehmet ise bunun sebeplerini araştırmış ve işin arkasında ağabeyinin olduğunu düşünerek buna engel olmaya ve hakkını aramaya karar vermiştir.

İşlerini bir türlü yoluna koyamayan Burhan, komşu esnaf Fevzi’den 20.000 TL borç almış ve karşılığında dükkânın iki adet paket servis aracı üzerinde rehin tesis etmiştir. Aldığı borçla da düze çıkamayan Burhan, son bir çırpınış olarak tefeci Tayfun’a borçlanmış ve karşılığında da evi üzerinde Mehmet lehine 100.000 TL bedelli ipotek tesis etmiştir. Bu borç için eşi Zehra da müteselsil kefil olmuştur.

Burhan’ın işlerinin kötü gitmesi, eşiyle arasının bozulmasına yol açmış ve nihayetinde Burhan, kendisini sürekli eleştiren eşi Zehra’dan boşanmıştır. Boşanma kararı çerçevesinde ise çocukların velâyeti anneye verilmiştir. Eşinden boşanmış olmanın verdiği rahatlama ile her şeye yeniden başlama kararı alan Burhan, kendi ustalık alanı olan pastane açmak için dükkânı üzerinde ABC Bank lehine azami 60.000 TL’lik ipotek tesis etmiştir.

Sorular

1. Cengiz, elindeki bono ile ortaklığa karşı takip yapabilir mi? Neden? Nasıl? Yapabilirse bu takipte gönderilen ödeme emrinin içeriğinde hangi hususlar bulunmalıdır?
2. Bononun, imza kısmında paraf olması hâlinde yukarıdaki soruya vereceğiniz cevap değişir miydi? İcra memurunun, bonodaki bu hususu gözetmesi zorunlu mudur? Zorunlu ise ve fakat bu husus gözetilmeden ödeme emri gönderilmesi hâlinde Burhan’ın avukatı olarak hangi hukukî imkânlara başvururdunuz?
3. Cengiz’in başlattığı takipte, Burhan, kardeşi Mehmet’in ortaklığı temsile yetkili olmadığı itirazında bulunabilir mi? Bu itirazın niteliğini, nereye ve nasıl yapılacağını açıklayınız.

4. Mehmet, bonoya ilişkin yapılan takipte, bonoda yer alan imzanın atlar nedeniyle etki altında olduğundan bahisle hile ile alındığı itirazında bulunabilir mi? Bulunursa bu itirazın niteliği ve nasıl ileri sürülmesi gerektiğini açıklayınız. İtiraza bakmakla görevli merci olsaydınız ne yönde karar verirdiniz?
5. Mehmet'in bir üst sorudaki itirazının geçerli bir imza itirazı olduğu varsayımında, bu itiraz nasıl incelenecektir? İnceleme sonunda mahkeme hükmünde hangi hususların yer alacağını/alabileceğini açıklayınız.
6. Aytaç, alacağının ödenmemesi hâlinde, hangi yollara başvurabilir? Elindeki belgeler ve takip yolları çerçevesinde ihtimallere göre tek tek açıklayınız. Alacağı için mahkemeye başvurması durumunda cevabınız değişir mi?
7. Mehmet, ağabeyi Burhan'ın işlerini azalttığını öğrenmesi üzerine hangi hukukî imkânlara sahiptir. Bu bağlamda nerede, nasıl ne yapması gerektiğini icra iflâs hukuku çerçevesinde açıklayınız. Ağabeyine olan kızgınlığı nedeniyle Ağrı'da işlemlerde bulunabilir mi? Bu durumda Burhan ne yapmalıdır?
8. Mehmet'in bir üst soruda verilen cevap çerçevesinde mahkeme kararının kesinleşmesini beklemesi gerekir mi? Neden, nasıl? Beklemesinin gerekmemesi hâlinde Burhan, takibe karşı koyabilir mi?
9. Burhan, mahkeme sürecinde kendisinin sadece kardeşinin atlara olan düşkünlüğünden bahsettiğini, bunun işlerini azaltmasında herhangi bir etkisinin olmadığını, dolayısıyla illiyet bağının bulunmadığı gerekçesiyle karara karşı Yargıtay'a başvurması, bir üst soruda verdiğiniz cevabı değiştirir mi? Cevabınızın evet olması hâlinde Burhan'ın avukatı olarak yapacağınız işlemleri açıklayınız.
10. İlk derece mahkeme kararının Yargıtay aşamasında da onanarak kesinleşmesi hâlinde, Burhan'ın başvurabileceği herhangi bir hukukî imkân var mıdır? Neden, nasıl?
11. Fevzi, alacağını alamaması hâlinde hangi hukukî imkâna başvurabilir? Neden, nasıl? Genel haciz yoluyla takip başlatabilir mi? Başlatması durumunda icra memuru olarak ne yönde karar verirsiniz? Kararınıza karşı kim, ne yapabilir? Neden, nasıl?
12. Fevzi'nin, rehlin paraya çevrilmesi yoluyla takip başlatması hâlinde, Burhan bu takibe karşı koyabilir mi? Neden, nasıl? Bu takip çerçevesinde, araçların yıpranmış olması dolayısıyla alacağı karşılamadığını iddia eden Fevzi, Burhan'ın diğer mallarının haczedilmesini talep edebilir mi?
13. Tayfun'un alacağını alamaması hâlinde hangi yollara başvurabileceğini açıklayınız. Rehlin paraya çevrilmesi yoluyla takip yapması hâlinde Burhan, takibe karşı koyabilir mi? Neden, nasıl? Takip sonunda evin rehinli alacağı karşılamaması hâlinde, Tayfun ne yapabilir? Burhan'ın tasarruf yetkisi çerçevesinde yapmış olduğu işlemleri iptal ettirebilir mi? Neden, nasıl? Takibin genel haciz yoluyla takip olması hâlinde cevabınız değişir mi?
14. Boşanma kararı üzerine kendisine verilen ziynet eşyası üzerinde tasarruf yetkisi kendisine devredilmeyen Zehra, hangi hukukî imkâna başvurabilir? Bunun için kararın kesinleşmesi gerekir mi? Ziynet eşyasının verilmemesine kızan Zehra, Burhan'ın çocuklarla kişisel ilişki kurmasına engel olursa Burhan ne yapmalıdır? Karara karşı temyiz kanun yoluna başvurulması, Burhan'a engel olur mu?
15. ABC Bank avukatı olarak, Burhan'ın borcu ödememesi üzerine hangi hukukî imkânlarla başvurursunuz? Neden, nasıl?