

30.04.2018

MEDENİ YARGILAMA HUKUKU II PRATİK ÇALIŞMASI

OLAY I : İzmir Karabağlar' da arsası olan A(ytaç), B(ahri)'nin komşu arsada yaptığı inşaatın kendi arsasına taşıdığı tespit etmiştir. A, B'den bu el atmaya bir son vermesini istemişse de sonuç alamamıştır. Bunun üzerine B aleyhine el atmanın(tecavüzün) önlenmesi davası açmaya karar vermiştir.

- 1) Avukat olarak başvurduğu Vedat, dava açmadan önce A'nın arsasına taşan (tecavüz eden) inşaat bakımından B aleyhine hangi hukuki koruma talebinde bulunabilir? Görevli ve yetkili mahkeme/mahkemeleri ve bu konuda hata yapmışsa sonuçlarını belirtiniz.
- 2) Bu yönde talepte bulunmak durumunda olan Vedat, dilekçesinin hazırlarken nelere dikkat edecektir? Bunun üzerine mahkemenin duruşma açıp tarafları daveti söz konusu olacak mıdır? Teminat yatırmak gerekir mi? Ne şekilde bir karar verebilir?
- 3) Duruşma yapılmış ve B çağrılmışsa ne şekilde karşı koyabilir? Duruşmada dilekçesinde belirttikleri dışında da itirazlarda, savunmalarda bulunabilir mi? B çağrılmadan aleyhine karar verilmişse karşı koyabilir mi? Kısaca açıklayınız. B'nin yaptığı itiraz sonuç vermemişse, gidebileceği kanun yolu var mıdır? Açıklayınız.
- 4) Bu yola başvurmuş olmak alınan kararın uygulanmasını geciktirir mi? (3.soruyu esas alarak düşününüz.) Uygulanması için hangi sürede kim nereye başvuracaktır?
- 5) Söz konusu karar alındıktan ve icrası için talepte bulunulduktan başka Vedat'ın neler yapması beklenir? Bunları yapmamasının ya da eksik yapmasının hukuki neticesi nedir?
- 6) 5.soru gereğince Vedat el atmanın önlenmesi davası açmış ve dava leyhe karara bağlanmış olmakla beraber lehe yargılama giderlerine hükmedilmemiştir. Bu karara karşı kim/kimler hangi kanun yoluna hangi sürede gidebilir? şartlarını da sayarak açıklayınız.
- 7) Yargılama devam ederken B'nin mahkemenin görevine itiraz etmiş olduğu, mahkemenin bunu kabul etmediği, kanun yolu aşamasında da görev hususunun incelenmemiş olduğu varsayımında, dosya önüne dönen ilk derece mahkemesi görevsizlik kararı verebilir mi? Gerekçesiyle açıklayınız.
- 8) 3.sorudaki hukuki imkandan sonuç alamamış olan B'ye avukat olarak hangi imkanlardan yararlanabileceğini söylediniz? Kısaca açıklayınız. Bunların 3.soru çerçevesinde söz konusu edilmiş yoldan farkı/farkları nelerdir?

OLAY II : İzmir Tire'deki tapulu tarlasının B tarafından ekildiğini öğrenen İzmirli A, B'ye bu müdahaleye son vermesi için uyarıda bulunduğu B tarlanın kendisine ait olduğunu bildirmişse,

- 1) El atmanın önlenmesi davası açmayı planlayan A'ya öneriniz ne olur? Bu halde harç ödemesi bakımından akıllıca olan öneriyi belirtiniz. Bu halde ispatlaması gereken hususları ve ispatta kullanacağı delil/delilleri ve ispat ölçülerini kısaca açıklayınız.
- 2) Bu dava devam ederken B davayı kabul ederek tarlayı A'ya teslim etmişse, dava nasıl karara bağlanır? Bu halde yargılama giderlerine hükmederken mahkeme ne yönde karar verir?
- 3) Tapuda malik olarak gözüken B'nin aleyhine A yolsuz tescilin düzeltilmesi için dava açmayı planlamakta olsaydı ona öneriniz ne olurdu? Bunu yapmamışsa B'nin söz konusu yeri C'ye satması üzerine açılmış yolsuz tescil düzeltim davasının akıbeti konusunda bildiklerinizi kısaca anlatınız.

1) Maddi anlamda kesin hükümle ilgili doğru olanı işaretleyiniz.

- a) Kesin hüküm, hükmü vermiş olan mahkeme de dahil bütün mahkemeleri bağlar. Yasama ve yürütme organları ile idare kesin hükme uymak zorundadır.
- b) Hüküm fıkrası gibi hükmün gerekçesi de kesin hüküm teşkil eder.
- c) Kesin hüküm dava şartı olmasına rağmen taraflar kesin hüküm itirazında bulunmaktan feragat ederlerse, mahkeme davaya bakmaya devam eder.

d) Maddi anlamda kesin hükümle yenilik doğuran davalarda verilen kararın kesinleşmesinin etkisi aynıdır.

2) Adli yardım hakkında aşağıdaki ifadelerden hangisi doğru değildir?

a) Adli yardım talebinde bulunanın haklı olduğuna dair hakimde kanaat uyandıracak delil göstermesi gerekir.

b) Adli yardım talebinde bulunacak kişinin yargılama giderlerini karşılama gücünden kısmen veya tamamen yoksun olması gerekir.

c) Adli yardım, hem harç hem de yapılması gereken giderlerden geçici muafiyet sağlar.

d) Adli yardım talebinin kabulü, mahkeme tarafından ayrıca karar verilmedikçe bu kişiye aynı zamanda bir vekil (avukat) teminini kapsamaz.

03.05.2018

MEDENİ YARGILAMA HUKUKU II PRATİK ÇALIŞMASI

Aşağıdaki soruları olay A ve B'ye göre cevaplayınız.

OLAY : A) İzmir'de arsası olan A(İtan) ile İstanbul'da ikamet eden müteahhit(yüklenici) B(eşir) arasında inşaat sözleşmesi yapılmıştır. (B)'nin inşaatı yarım bırakması üzerine (A), ihtarname göndererek 6 ay içinde tamamlamasını istemiş; fakat sonuç alamayınca A, (B)aleyhine dava açarak inşaatın tamamlanmasını ve gecikme nedeniyle 140.000 lira zarar ziyan(BK.m.125 çerçevesinde) talep etmiştir.

OLAY : B) Aleyhine açılan bu davaya çok sınırlanan (B), İzmir'e gelerek (A) ile görüşmeye Alsancak'a gitmiş ama sınırlarına hakim olamayarak (A)'yı dövüp yaralamış; (A) da (B) hakkında Cumhuriyet Savcılığına şikayette bulunarak ceza davası açılmasını sağlamıştır. Hatta bununla yetinmeyerek (B) aleyhine hukuk mahkemesinde **22.000** liralık maddi manevi tazminat istemli dava da açmıştır

A-1) Davanın görülmesi esnasında (A), sözleşmenin icrasından ve gecikme tazminatı istemekten vazgeçerek borcun yerine getirilmemesinden doğan zararını talep etmek istemiştir. Aşağıdakilerden doğru olanı/olanları işaretleyiniz.

- a)Bu değiştirmeyi dilekçeler aşamasında yapacaksa serbestçe yapabilir.
- b)Tahkikat aşamasında böylesi bir değişikliği **ancak** davalı (B)'nin rızası yapabilir.
- c)Dava açıldıktan sonra yasak başladığı için dilekçeler aşamasında dahi bu değişikliği yapamaz.
- d)Böyle bir değişikliğe davalı muvafakat etmezse ıslahla dahi bu değişiklik yapılamaz.

A-2) Söz konusu sözleşmede tarafların ispatta sadece inşaat mühendisi (M)ehmet'in tanzim ettiği zarar raporunun kullanılacağını kararlaştırdığı varsayımında hangisi doğru olmaz?

- a)Bu bir münhasır delil sözleşmesi niteliğindedir.
- b)Taraflar bu tür bir davada münhasır delil sözleşmesi yapabilirler.
- c)Bu kararlaştırma hakimi bağlayıcı olmayıp, hakim davayı ispat ve deliller hususundaki HMK hükümleri dairesinde görür.
- d)Bu halde hakem bilirkişilik söz konusu olup (M)'nin tanzim ettiği rapor hem tarafları hem de hakimi bağlar.

A-3) Taraflar dava görülmekteyken kanun yoluna başvurudan feragat sözleşmesi yapmışlardır. Hangisi doğrudur?

- a) Feragat sözleşmesi geçerli değildir; zira kanun yolu hakkı doğmadan ondan feragat olunamaz.
- b)Tasarruf ilkesinin bir sonucu olarak tarafların istemeleri halinde her aşamada bu yönde sözleşme yapabileceklerinden şüphe yoktur.
- c)Taraflarca hazırlama ilkesine tabi olduğundan bu tür feragat sözleşmesi yapılabilir.
- d) Bu feragat sözleşmesinden ötürü taraflardan biri kanun yolu başvurusu yapmışsa, başvurusu reddedilir.

A-4) (A) ile (B) arasındaki sözleşmede "bu sözleşmeden doğacak uyuşmazlıklarda tahkim yoluna başvurulacaktır" kaydı konmuşsa, hangisi doğru olur?

- a)Ancak dava mahkemede açılmışsa, davalı tarafın tahkim ilk itirazında bulunması gerekir
- b)Davayı görmekte olan yargıç dosyaya giren sözleşme metninde bu kaydın varlığını tespit edince usulden red kararı verir.
- c)Sözleşmedeki bu kayıt geçerli olmadığından davanın açıldığı mahkemece incelenmesi gerekir.
- d)Sözleşmedeki bu tahkim kaydı tabii hakim ilkesine aykırı olduğundan her halükarda dava mahkemede görülür.

B-1) (A)'nın, (B) aleyhine hukuk mahkemesinde açtığı tazminat davasına cevap vermediği gibi usulünce çağrıldığı ön inceleme duruşmasına da gitmediği ve mahkemenin (B)'nin haksız fiilini(A'yı dövüp yaralamasını) sabit görerek davanın kabulüne karar verdiği görülmüştür. Hangisi ya da hangileri doğrudur?

- a)(B)'nin davaya cevap vermeyerek ön inceleme duruşmasına da gitmemesi nedeniyle mahkemenin haksız fiili sabit görerek davayı kabul etmesi beklenen bir durumdur.
- b)(B) davaya cevap vermemiş ve ön inceleme duruşmasına gitmemişse bunların hukuki neticeleri HMK ile belli olup salt bunlardan ötürü haksız fiili sabit görülerek (B) aleyhine davayı kabul kararı verilemez.
- c)(B)'nin davadaki pasif tutumu(cevap vermeme- ön inceleme duruşmasına gitmeme), davanın aleyhine sonuçlanmasını gerektirmiştir.
- d)Davaya cevap vermeyerek inkar etmiş olan (B), söz konusu haksız fiilin işlendiği gün esasen tutuklu olup tutukevinde olduğunu kanıtlamışsa, hukuk mahkemesi davayı kabul kararı veremez.

B-2) Ceza mahkemesindeki dava daha önce sonuçlanmış ve beraat kararı verilmişse,

- a)Hukuk hakimi bu kararla bağlı değildir.
- b)Bu beraat kararı hukuk hakimini bağlayacaktır.
- c)BK.m.74 gereği hukuk hakimi beraat kararıyla bağlı olmayıp kusur, zarar ve illiyet bağıını kendisi tayin ederek kararını verir.
- d)Ceza mahkemesi beraat kararı verdiği göre hukuk hakiminin tazminata hükmetmesi mümkün olmayacaktır. (En doğrusunu işaretleyiniz)

B-3) Bu tazminat davasına dair mahkemenin verdiği davayı kabul kararına karşı kim/kimler hangi kanun yoluna gidebilir, etkisi ne olur?

- a)(A)'nın talebi kabul edilmiş olduğundan sadece (B) iki hafta içinde temyiz kanun yoluna gidebilir. Hükümün icrası durmaz.
- b) (A)'nın talebi kabul edilmiş olduğundan ve istinaf sınırının üzerinde bir rakamla sadece (B) aleyhine hüküm tesis edildiğinden iki hafta içinde B, istinaf kanun yoluna başvurabilir. Buna başvuru hükümün icrasını durdurmaz.
- c) (A)'nın talebi kabul edilmiş olduğundan ve istinaf sınırının üzerinde bir rakamla sadece (B) aleyhine hüküm tesis edildiğinden iki hafta içinde B, istinaf kanun yoluna başvurabilir. Hüküm kesinleşmediğinden icra da edilemez.
- d) Söz konusu karara karşı (B) önce temyiz sonra da karar düzeltme yoluna başvurabilir. Cebri icra her iki kanun yoluna gidildiğinde mümkündür.

B-4) Kesin hüküm hakkında aşağıdakilerden hangisi doğrudur?

- a)Ferahat ve kabul maddi anlamda kesin hüküm gibi etkiye haizdir.
- b)Medeni yargılama hukuku bakımından bütün hukuk mahkemelerinin nihai kararları önce şekli anlamda ve bilahare de maddi anlamda kesin hüküm niteliği taşır.
- c)Kesin hüküm etkisi, inşai etkiye oranla etkisini ortaya koyduğu kişi sayısı itibarıyla daha geniştir.
- d)Kesin hüküm olumsuz dava şartı olmakla beraber delil teşkil etmez.

Aşağıdaki soruları OLAY C ve OLAY D çerçevesinde cevaplayınız.

OLAY: C) (A) senet karşılığında (B)'ye 20.000 lira borç vermiş ve (C) de müteselsil kefil olmuştur. Borç vadesinde ödenmeyince (A), (B)'ye 12 Mart 2017'de alacak davası açmıştır.

OLAY : D) Öte taraftan Süt ürünleri yapımı işi yapan (B), (M)'den 10 adet süt ineğini 20.000 liraya almış; ancak bu inekleri gören peynir yapımcısı (A),bu ineklerin bir süre önce hırsızların kendisinden çaldığı inekler olduğunu bildirerek (B)'den kendisine vermesini istemişse de, (B) bunları (M)'den satın aldığını bildirerek geri vermeyince, (A), (B)'ye karşı ihtiyati tedbir talepli dava açmıştır.(B) de davayı (M)'ye ihbar etmiştir.

Doğru olanı işaretleyiniz.

C-1) (A) dava dilekçesinde faiz istemeyi unuttuğunu farkedince,

- a)Replikte isteyemeyeceğinden ıslah yoluyla istemeyi düşünmektedir.
- b)Replikte faizi talep etme imkanı olduğunu düşünmektedir.
- c)Ön inceleme duruşmasında (B)'nin muvafakatine ihtiyacı olmadan isteyebileceğini düşünmektedir.

d)İslah ya da (B)'nin muvafakati ile faiz talep edebileceğini düşünmektedir.

C-2) Mahkeme (A)'nın talebinin 12.000 liralık kısmını kabul etmiş ve karar her iki tarafa da 19 Temmuz 2015 Pazar günü tebliğ edilmiş olsa buna karşı kim/kimler hangi kanun yoluna hangi süre içinde başvurabilir?

a)Her iki tarafın da istinaf kanun yoluna iki hafta içinde başvurması mümkündür.

b)Her iki taraf da temyiz kanun yoluna kararın tebliğinden itibaren 15 gün içinde başvurabilir.

c) Her iki taraf da temyiz kanun yoluna tebliğden itibaren bir ay içinde başvurabilir.

d)Her iki taraf da kararın tebliğinden itibaren 2 hafta içinde temyiz kanun yoluna başvurabilir.

C-3) (A) ile (B) arasındaki sözleşmede, " bu ilişkiden kaynaklanan uyuşmazlıklar hakemler eliyle çözülecektir" şeklinde kararlaştırma olsaydı,

a)Bu tahkim sözleşmesi olup, konu da tahkime elverişli bir alana ilişkin olduğundan uyuşmazlığın hakem önüne taşınarak çözümlenmesi gerekirdi ve mahkeme bu hususu re'sen göz önünde bulundururdu.

b)Bu şekilde bir kayıt bulunması, (A)'nın uyuşmazlığın çözümlenmesi için mahkemede dava açmış olması halinde, (B) tarafından cevap dilekçesiyle ilk itiraz olarak bunun ileri sürülmesini gerektirirdi.

c) (A)'nın uyuşmazlığın çözümlenmesi için mahkemede dava açmış olması halinde, (B) cevap dilekçesini verdikten sonra tahkim itirazında bulunması gerektiğini fark ettiğinde cevap dilekçesi verme süresi dolmuş değilse, vereceği bir dilekçeyle itirazda bulunabilirdi.

d)Mahkemede dava görülmekteyken her aşamada bu konuya dair itirazda bulunulabilirdi

C-4)Olayda (A)'nın işçi olup işvereni (B)'den olan işçilik alacakları toplamı 20.000 lira için açtığı dava söz konusu olsa ve davalı (B) cevap dilekçesinde zamanaşımı savunmasında bulunmayı unutmmuş olsa,

a)Düplik dilekçesiyle bu def'i ileri sürülebilir.

b) Bu dava iş mahkemesinde görülmekte olup, savunmayı değiştirme genişletme yasağı iş mahkemelerinde görülmekte olan davalarda uygulanmaz; bu def'i her zaman ileri sürülebilir.

c) Bu davada basit yargılama usulü uygulama alanı bulacağından ve düplik dilekçesi söz konusu olmayacağından davalı için cevap dilekçesini vermekle savunmayı değiştirme genişletme yasağı başlamış olup ancak (A)'nın muvafakati veya ıslahla bu def'i ileri sürülebilir.

d)Zamanaşımı dosyadan anlaşılırmaktaysa herhangi bir kısıtlama söz konusu olmaksızın her zaman ileri sürülebilir.

D-1) Mahkeme, duruşma yapmadan dosya üzerinden teminatsız olarak ihtiyati tedbir kararı ile ineklerin (A)'ya teslimine karar vermiştir. Bu kararla ilgili olarak hangisi doğrudur?

a)Mahkeme somut olayda diğer tarafı çağırıp dinlemeden de ihtiyati tedbir talebi hakkında karar verebilirse de, bunu teminatsız veremez.

b) Olayda teminat alınmadan ihtiyati tedbir kararı verilmesi mümkündür.

c)İneklerin (A)'ya teslimine yönelik ihtiyati tedbir kararı verilemez. Zira bu türde bir ihtiyati tedbir kararı esasî çözer tarzda olduğundan verilemez.

d)Mahkemenin herhalde duruşma yapıp tarafları davet ederek ihtiyati tedbir talebi hakkında karar verilmesi gerekirdi.

D-2) (M)'ye davanın ihbarı üzerine,(Doğrusunu işaretleyiniz)

a) (M) asli müdahil olur.

b) (M), (B)'nin yardımcı olmak için fer'i müdahale talebinde bulunur.

c) (M), (A)'nın yanında fer'i müdahil olarak yer almak için dilekçe verir.

d) Mahkeme fer'i müdahil olan (M)'ye de yönelik olarak hükmünü kurar.

D-3)Dava esnasında (B), inekleri (A)'ya teslim etmişse,

a)Dava reddedilir.

b)Dava konusuz kaldığından esas hakkında karar verilmesine gerek olmadığına karar verilir.

c)Dava açılmamış sayılır.

d)Dosya işleminden kaldırılır.

D-4)Bu olayda önce ihtiyati tedbir kararı alınıp bilahare dava açılması suretiyle hak takibi gerçekleştirmek isteyen avukat,(bakımından hangisi yanlıştır)

a)İhtiyati tedbir talebi için ayrıca harç öder.

b)İhtiyati tedbiri esas dava bakımından görevli ve yetkili olan mahkemeden talep eder.

c)İhtiyati tedbir talebine dair dilekçede bu talebin sebep/sebeplerini bildirmesine ve konuda delillerine belirtmesine gerek yoktur.

d)İhtiyati tedbir kararını alan avukatın bunu kararın verildiği tarihten itibaren 2 hafta içinde uygulatması gerekir.