

İhalenin feshi istemine yönelik şikayette, dairece, yetkisizlik kararı verilmesi üzerine yetkili mahkemeye gönderme talebinin, kararın verildiği tarihten (ihalenin feshine ilişkin şikayette verilen yetkisizlik kararı kesin nitelikte olduğundan) iki hafta süre içinde yapılmadığı gerekçesiyle bozma kararı verilmiştir. Ancak AYM'nin HMK 20/1 hükmüne ilişkin iptal kararının, yürürlüğü ertelenmiş olsa da uygulanması gerekir; bu nedenle dairece verilen bozma

kararı yerinde deęildir.

T.C.

Yargıtay

12. Hukuk Dairesi

E: 2016/32782 K: 2017/243 K.T.: 11.01.2017

Taraflar arasındaki şikayet sonucu mahkemece verilen hükmün Dairemizce bozulması üzerine, yukarıda tarih ve numarası yazılı direnme kararına ilişkin mahkeme dosyası, 02.12.2016 tarihinde yürürlüğe giren 6763 sayılı Yasa'nın 45. maddesi ile 6100 sayılı HMK'na eklenen geçici 4/1. madde uyarınca Dairemize gönderilmiş olmakla, Tetkik Hakimi ... tarafından düzenlenen rapor dinlendikten ve dosya içerisindeki tüm belgeler okunup incelendikten sonra işin gereği görüşölüp düşünölüdü:

Şikayetçi borçlunun, satışı yapılan taşınmazla ilgili haczedilmezlik şikayetinin kesinleşmeden satış yapıldığını ileri sürerek, ihalenin feshi istemi ile icra mahkemesine başvurduğu; mahkemece, şikayetin reddedildiği, kararın borçlu tarafından temyiz edilmesi üzerine Dairemizce; "... 19. İcra Hukuk Mahkemesi, 30.10.2014 tarih 2014/1333 – 1147 sayılı ilamında, ihalenin feshi isteminde yetkisizlik kararı üzerine şikayetçi vekili 20.11.2014 tarihinde dosyanın görevli mahkemeye gönderilmesini talep ettiği, İhalenin feshine ilişkin şikayette verilen yetkisizlik kararı İİK'nın 134/4.maddesi gereğince kesin nitelikte olduğundan, 6100 sayılı HMK'nın 20/1 maddesi gereğince dosyanın iki hafta süre geçtikten sonra 20.11.2014 tarihinde yetkili mahkemeye gönderilmesi talebinde bulunulduğu anlaşıldığından, davanın açılmamış sayılmasına karar verilmesi gerektiği gerekçesiyle" bozulduğu, Mahkemece Dairemizin bozma kararına karşı direnildiği görölmektedir.

Anayasa Mahkemesi'nin 10/02/2016 tarihli ve 2015/96 E. – 2016/9 K. ile 6100 sayılı HMK'un 20. maddesinde belirtilen " bu karar verildiği anda kesin ise bu tarihten" ifadesi iptal edilmiştir. İptal kararının Resmi Gazete'de yayımlanmasından

başlayarak dokuz ay sonra, yürürlüğe girmesine karar verilmiş ise de; Anayasa'nın 11.maddesinde, Anayasa'nın bağlayıcılığı ve üstünlüğü ilkesi düzenlenmiş, 138. maddesi ise hakimlere herşeyden önce Anayasa'ya uygun olarak hüküm verme yetkisi tanımıştır. Anayasa'nın 11. ve 138. maddeleri, hakime Anayasa'ya aykırılığı saptanmış, yasa hükmünü iptal kararı yürürlüğe girmemiş olsa bile uygulamama yetkisini hatta yükümlülüğünü vermektedir. Zira iptal edilen hükmün uygulanması, hak arama hürriyetinin içini boşaltma anlamına gelecek ve Hukuk Devleti ilkesi ihlal edilmiş olacaktır. Nitekim, Uyuşmazlık Mahkemesi ve Danıştay'ın iptal kararının yürürlüğe girmemiş olması halinde dahi Anayasa'ya aykırılığı saptanmış Yasa hükümlerinin uygulanamayacağına işaret eden kararları vardır. Anayasa Mahkemesi'nin iptal kararını duyurması, iptal edilen Yasa'nın uygulanmasını durdurucu bir tedbir niteliğine bürünmektedir. Karar gerekçelerinin yazımı ve yayımlanmasının uzun süre alması karşısında hiç olmazsa iptal kararının duyurulması, Anayasa'ya aykırı Yasa hükmünün uygulanmasını engelleyecektir. (... Üniversitesi Hukuk Fakültesi İd. Huk. Ana Bilim Dalı Öğretim Üyesi-Amme İdaresi Dergisi,cilt:26) İptal hükmünün Resmi Gazete'de yayımlanmasından 9 ay sonra yürürlüğe girecek olması Kanun Koyucuya Anayasa'ya uygun yeni Yasa maddesi hazırlanması için verilmiş süre olup, bu süre iptal hükmünün uygulanmasını engellemeyecektir.

Hal böyle olunca, Anayasa Mahkemesi'nin 10/02/2016 tarihli ve 2015/96 Esas – 2016/9 sayılı Kararı ile 6100 sayılı HMK'un 20. maddesinde belirtilen “ bu karar verildiği anda kesin ise bu tarihten” ifadesi iptal edildiğinden, mahkemece şikayetin reddine dair verilen 08.04.2015 tarih ve 2014/937 E. – 2015/370 K. sayılı kararın onanması gerekirken Dairemizce bozulduğu anlaşılmakla, mahkeme kararının onanmasına karar vermek gerekmiştir.

SONUÇ: 1- Dairemizin 29.09.2015 tarih ve 2015/18521 E. – 2015/22434 K. sayılı BOZMA kararının kaldırılmasına,
2- Borçlunun temyiz itirazlarının reddi ile ... 3. İcra Hukuk Mahkemesi'nin 08.04.2015 tarihli 2014/937 E. – 2015/370 K.

sayılı kararının İİK'nın 366 ve HUMK'un 438. maddeleri uyarınca, (ONANMASINA), ilamın tebliğinden itibaren 10 gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 11.01.2017 gününde oybirliğiyle karar verildi.