

**Yrd. Doç. Dr. MELİHA SERMİN PAKSOY**

# **SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME**

## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	VII
İÇİNDEKİLER.....	IX
KISALTMALAR.....	XXI
GİRİŞ.....	1
I. SUNUŞ.....	1
II. İNCELEME PLANI.....	7
III. KONUNUN SINIRLANMASI VE KULLANILACAK OLAN TERMİNOLOJİNİN BELİRLENMESİ.....	8

### BİRİNCİ BÖLÜM SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMENİN YAPTIRIMA BAĞLANMASININ YERİNDELİĞİ

I. KARŞILAŞTIRMALI HUKUKTAKİ DURUM.....	11
A. Roma Hukuku.....	12
B. Almanya.....	12
C. İngiltere.....	17
D. ABD.....	22
E. Fransa.....	24
F. Diğer Ülkeler.....	28

G. Uluslararası Uyum Çalışmalarında Sözleşmeyi İhlale Yönelme Örneği Olarak DCFR.....	29
II. MENFAAT ÇATIŞMASININ VE OLASI YAPTIRIMLARIN ETKİSİNİN TESPİTİ .....	31
III. YÖNELTENİN AMACININ YAPILACAK OLAN DEĞERLENDİRMEYE ETKİSİ .....	35
IV. SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMENİN ENGELLENMESİ ....	37
A. Görüşlerin Tespiti .....	37
B. Ahde Vefa İlkesinin ve Aynen İfa Talebinin Güçlendirilmesi ....	38
1. Temel Mesele.....	38
a. Verme Borcuna Aykırı Davranmaya Yönelme .....	40
b. Yapma veya Yapmama Borcuna Aykırı Davranmaya Yönelme.....	41
2. Değerlendirme .....	41
C. Sözleşmesel Yaptırımların Etkisiz Kalmasına Neden Olunması	44
D. Alacaklının Zararının Tam Olarak Karşılanamaması Riski .....	45
E. Kamu Düzenine Aykırılık .....	48
F. Dürüst ve Bozulmamış Rekabetin Sağlanması.....	49
G. Ahlaka Aykırılık .....	52
H. Alacaklının Alacağını Tahsil Etme İhtimalinin Artırılması .....	54
V. SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMENİN SERBEST BIRAKILMASI .....	55
A. Görüşlerin Tespiti .....	55
B. Sözleşmelerin Nispiyeti İlkesi .....	56
C. Anayasal Sözleşme Serbestisi ve Düşünce Açıklama Özgürlüğü	58
1. Sözleşme Serbestisinin ve Düşünce Açıklama Özgürlüğünün Sınırlandırılması .....	58
2. Sınırlamanın Anayasaya Uygunluğu .....	61
D. Piyasadaki Rekabeti Sınırlanması.....	64
1. Sözleşme Süresince Rekabetin Sınırlanması Sorunu .....	64
2. Rekabet Kurulunun Değerlendirmesi .....	66

E. Mutlak ve Nispi Haklar Arasında Ara Bir Kategori Yaratılması..	70
F. Salt Malvarlığı Zararlarının Kural Olarak Tazmin Edilememesi	73
VI. Ara Sonuç .....	75

**İKİNCİ BÖLÜM**  
**SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMENİN**  
**BORÇLAR KANUNU'NUN GENEL**  
**HÜKÜMLERİ ÇERÇEVESİNDE**  
**DEĞERLENDİRİLMESİ**

I. İNCELEME SIRASININ BELİRLENMESİ .....	79
II. TBK M. 49/ F. 1 ÇERÇEVESİNDE SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME .....	79
A. TBK m. 49 / f. 1'deki Hukuka Aykırılık Unsuru .....	80
B. Sözleşmeyi İhlale Yönelmenin Hukuka Aykırılığı Tartışması ..	86
1. Dürüstlük Kuralının TBK m. 49/ f. 1 Çerçevesinde Bir Davranış Kuralı Olarak Kabul Edilebilirliği ve Sözleşmeyi İhlale Yönelme .....	87
2. Sözleşmeyi İhlale Yönelmenin Kişilik Hakkının İhlali Olarak Görülmesi.....	93
3. Sözleşmeyi İhlale Yönelmenin Hukuka Aykırı Olduğunu Savunan Diğer Görüşler .....	96
4. Sözleşmenin İhlalinin TBK m. 49/ f. 1 Çerçevesinde Hukuka Aykırılığı Olup Olmadığı .....	101
C. Ara Sonuç .....	104
III. TBK M. 49/ F. 2 ÇERÇEVESİNDE SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME .....	105
A. TBK m. 49/ f. 2'nin Amacı .....	105
B. TBK m. 49/ f. 2'nin Şartları ve Sözleşmeyi İhlale Yönelme .....	109
1. Sözleşmeyi İhlale Yönelmenin Ahlaka Aykırı Olup Olmadığı Sorunu .....	109

a.	Öğretide ve Yargı Kararlarında Ortaya Konan Görüşler .....	109
b.	TBK m. 49/ f. 2'deki Ahlaka Aykırılık Unsuru .....	112
c.	Sözleşmeyi İhlale Yöneltilme Açısından Değerlendirme.118	
(1)	Genel Olarak .....	118
i.	Yöneltilmenin Diğerkâm Bir Tavsiye Niteliğinde Olması .....	120
ii.	Yöneltilenin Amacının Zarar Vermek Olması veya Küçük Bir Menfaatin Temini İçin Büyük Zararlar Vermesi.....	120
iii.	Amacın Alternatif Bir Sözleşme Akdetmek Olması .....	122
iv.	Borçlunun Serbest İradesi ile Karar Almasının Engellenmesi .....	124
v.	Hukuka Uygun Olmayan Bir Menfaat Elde Edilmesi .....	124
vi.	Yöneltilen ile Alacaklı Arasında Yakın Bir İlişkisi Olması .....	125
(2)	Yöneltilmenin Ahlaka Aykırı Sayılmaması Gereken Hâller .....	126
i.	Yöneltilenin Borçlunun İhlal Nedeni İle Ödemek Zorunda Kalacağı Tazminatı Ödemeyi Taahhüt Etmesi.....	126
ii.	Yöneltilmenin Planlı Olarak Gerçekleştirilmesi .	128
iii.	Sadakat Yükümlülüğünün İhlal Edilmesi.....	128
2.	Sözleşmeyi İhlale Yöneltilmenin Kasten Gerçekleştirilmesi	129
a.	Genel Olarak.....	129
b.	TBK m. 49/ f. 2'deki Kasıt Unsuru.....	129
3.	Yöneltilme Neticesinde Alacaklının Maddi Zarara Uğraması .....	134
4.	Yöneltilme Fiili ile Ortaya Çıkan Maddi Zarar Arasında Uygun Nedensellik Bağı Bulunması.....	136
C.	Ara Sonuç .....	136
IV.	TİCARİ OLMAYAN FAALİYETLERDE SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME ( TBK M. 57) .....	138

A. Sorumluluğun Şartları .....	139
1. Dürüstlük Kuralına Aykırı Davranış .....	139
2. Müşterilerin Azalması veya Bu Yönde Bir Tehlikenin Ortaya Çıkması.....	142
3. Uygun İlliyet Bağı .....	142
4. Tazminat Talebi İçin Aranılan Özel Şart: Kusur.....	142
B. Diğer Hususlar .....	143
C. Ara Sonuç .....	144
V. TBK M. 61'İN SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMENİN YAPTIRIMA BAĞLANMASI NOKTASINDA UYGULANABİLİRLİĞİ .....	144
A. TBK m. 61'de İştirak Edenler İçin Öngörülen Sorumluluk .....	145
B. TBK m. 114/ f. 2'nin Kapsamı .....	146
C. Sözleşmeyi İhlale Yönelme Açısından Değerlendirme.....	148

### ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

## **TİCARET VE İŞ KANUNU'NDA YER ALAN ÖZEL DÜZENLEMELER ÇERÇEVESİNDE SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME**

I. TİCARET KANUNU'NUN HAKSIZ REKABET HÜKÜMLERİ ÇERÇEVESİNDE SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME.....	151
A. Türk Ticaret Kanunu'nun Haksız Rekabet Hükümlerinin Sistematigi ve İnceleme Sırasının Belirlenmesi .....	151
B. Ticaret Kanunu'ndaki Haksız Rekabet Düzenlemelerinin Amacı .....	152
1. Genel Olarak .....	152
2. Rekabet Kavramı ve İşlevleri .....	157
C. Yöneltmenin Peşinen Haksız Rekabet Teşkil Edip Etmediği Sorunu.....	159
D. TTK m. 54/ f. 2 Çerçevesinde Sözleşmeyi İhlale Yönelme .....	161

1. Genel Olarak TTK m. 54/ f. 2.....	161
2. Sözleşmeyi İhlale Yönelme ve TTK m. 54/ f. 2'nin Şartları .....	164
a. Yönelmenin İktisadi Rekabet İle İlgili Olması .....	164
b. Yönelmenin Dürüstlük Kuralına Aykırı Sayılması.....	165
(1) Öğretideki Görüşler .....	165
(2) Yönelmenin Rekabetin İşlevleri Üzerindeki Etkileri .....	167
(3) TTK m. 54/ f. 2 Çerçevesinde Yönelmenin Dürüstlük Kuralına Aykırı Sayılabileceği Örnekler.....	175
i. Borçlunun Serbest İradesi ile Karar Almasının Engellenmesi.....	175
ii. Yönelmenin Tek veya Ağırlıklı Amacının Zarar Vermek Olması.....	176
iii. Yönelmenin Parazit Yararlanma Amacı İle Gerçekleştirilmesi .....	178
c. Zarar veya Zarar Tehlikesi.....	179
d. Yönelme ile İhlal veya İhlal Tehlikesi Arasında Uygun Nedensellik Bağı Bulunması.....	179
3. Ara Sonuç .....	179
E. TTK m. 55/ f. 1/ b. b Çerçevesinde Sözleşmeyi İhlale Yönelme.....	180
1. Genel Olarak.....	180
2. TTK m. 55/ f. 1/ b. b'de Aranan Ortak Şartlar .....	182
a. Sözleşmeyi İhlale Yönelme .....	182
(1) Geçerli Bir Sözleşme İlişkisi Bulunması .....	182
(2) Sözleşmenin İhlal Edilmesi veya İhlal Tehlikesinin Doğması (ist. TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 4).....	183
i. Yönelmenin İhlale Yönelik Olması.....	183
ii. Yönelmenin Sözleşmenin İhlali ile Sonuçlanmasının Gerekip Gerekmediği Sorunu .....	185
(3) Yönelme .....	187

---

i.	Yöneltenin Sözleşmenin Varlığından Haberdar Olması ve İhlali için Bilinçli Bir Çaba Göstermesi .....	188
ii.	Alternatif Sözleşme Tekliflerinin Yöneltilme Sayılması.....	189
iii.	Borçlunun Zaten Sözleşmeyi İhlal Etmeyi Düşünmesi .....	193
iv.	Sözleşme Teklifinin Borçludan Gelmesi .....	195
v.	Genele Yapılan Tekliflerin Yöneltilme Sayılması	195
vi.	Özet .....	196
b.	Yöneltilme Neticesinde Bir Zararın veya Zarar Tehlikesinin Doğması .....	197
c.	Yöneltilme ile Zarar veya Zarar Tehlikesi Arasında Uygun İliyet Bağı Olması .....	197
F.	Müşterileri İhlale Yöneltilme.....	198
1.	Genel Olarak .....	198
2.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 1'nin Amaca Uygun Sınırlamaya Tabi Tutulması.....	201
3.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 1'de Aranılan Şartlar .....	203
a.	Müşterinin Taraf Olduğu Sözleşmeyi İhlale Yöneltilmesi .....	203
(1)	Müşteri.....	203
(2)	İhlalin Yeni Sözleşme Akdedilmesine Elverişli Olması .....	207
b.	Üçüncü Kişinin Müşteri ile Sözleşme Yapmayı Amaçlaması .....	207
c.	Amaca Uygun Sınırlama Çerçevesinde Getirilen Sınırlama .....	209
4.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 1'nin Abonelik Sözleşmeleri Özelinde İncelenmesi.....	209
G.	Rüşvet Yoluyla İhlale Yöneltilme .....	212
1.	Genel Olarak.....	212
2.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 2'nin Şartları.....	215



a.	Yardımcı Kişileri Haksız Yarar Sağlama veya Önerme Suretiyle İhlale Yöneltilme .....	215
(1)	Sözleşmenin ve Borçlunun Niteliği .....	215
(2)	Yöneltilmenin Yardımcı Kişilerin İşlerinin İfasındaki Yükümlülüklerine Aykırı Davranmasına İlişkin Olması .....	218
(3)	Hak Edilmemiş Bir Yarar Sağlama veya Önerme ...	220
b.	Yöneltilenin Kendisine veya Bir Üçüncü Kişiye Çıkar Sağlama Amacı ile Hareket Etmesi .....	222
H.	Sır Açıklamaya Yöneltilme .....	223
1.	Genel Olarak .....	223
2.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 3'ün Diğer Haksız Rekabet Düzenlemeleri ile İlişkisi .....	223
3.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 3'ün Şartları .....	225
a.	Genel Şartlar .....	225
b.	İşçi, Vekil veya Diğer Yardımcı Kişiyi Üretim veya İş Sırrını Açıklamaya veya Ele Geçirmeye Yöneltilme ....	226
(1)	İşçi, Vekil veya Diğer Yardımcı Kişi .....	226
(2)	Üretim veya İş Sırrına İlişkin Sözleşmesel Bir Sır Saklama Yükümlülüğünün Bulunması .....	226
i.	Üretim ve İş Sırrı .....	226
ii.	Sır Saklama Borcu .....	228
(3)	Üretim veya İş Sırrını Ele Geçirmeye veya Açıklamaya Yöneltilme .....	231
I.	Cayma Hakkını Kullanmaya Yöneltilme .....	233
1.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 4'ün Lafzının Düzeltilmesi .....	233
2.	Hükmün Eleştirisi .....	234
3.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 4'ün Amaca Uygun Sınırlamaya Tabi Tutulması .....	238
4.	TTK m. 55/ f. 1/ b. b/ ab. 4'ün Şartları .....	239
a.	Tüketici Kredisi, Taksitle Satış veya Ön Ödemeli Taksitle Satış Sözleşmesinde Cayma Hakkını Kullanmaya Yöneltilme .....	239

(1) Tüketici Kredisi, Taksitle Satış veya Ön Ödemeli Taksitle Satış Sözleşmesi .....	239
(2) Cayma Hakkını Kullanmaya Yönelme .....	241
b. Yönelmenin Amacının Borçlu ile Aynı Türde Sözleşme Yapmak Olması.....	243
c. Amaca Uygun Sınırlama Çerçevesinde Getirilen Sınırlama .....	243
J. Ara Sonuç .....	243
II. İŞK M. 23 ÇERÇEVESİNDE SÖZLEŞMEYİ FESHE YÖNELTME .....	245
A. İŞK m. 23'ün Düzenlenme Süreci ve Amacı.....	245
B. İŞK m. 23'ün Şartları.....	250
1. Eski İşveren ile İşçi Arasında İş Kanunu Hükümlerine Tabi Sürekli Bir İş Sözleşmesi Olması .....	250
2. İşçinin İş Sözleşmesini Süresinden Önce Haksız Feshetmesi.....	251
3. İşçinin Yeni İşveren ile İş Kanuna Tabi Yeni Bir İş Sözleşmesi Yapması.....	253
4. Yeni İşveren ile İşçinin Feshine Sebep Olması veya İşçinin Bu Davranışını Bilerek Onu İşe Alması veya İşçinin Bu Davranışını Öğrendikten Sonra Dahı Onu Çalıştırmaya Devam Etmesi .....	254
a. Genel Olarak.....	254
b. Yeni İşverenin İşçinin Feshine Sebep Olması .....	254
c. İşçinin Yeni İşverence İşe Alınması .....	255
d. Yeni İşverenin İşçiyi Çalıştırmaya Devam Etmesi.....	256
5. İŞK m. 23 Uyarınca Zararın Bir Şart Olup Olmadığı Sorunu.....	257
C. İşçinin Feshe Yöneltilmesinde Diğer Kişilerin Dahli .....	261
D. Hükmün Değerlendirilmesi .....	262
1. Hükmün (a) Bendinin Değerlendirilmesi .....	262
2. Hükmün (b) ve (c) Bentlerinin Değerlendirilmesi .....	265

E. Ara Sonuç .....	266
--------------------	-----

## **DÖRDÜNCÜ BÖLÜM**

### **YAPTIRIMLAR VE DİĞER SORUNLAR**

I. SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTME NEDENİ İLE SÖZ KONUSU OLABİLECEK YAPTIRIMLAR .....	269
A. Borçlu ile Yönelten Arasında Kurulan Sözleşmenin Geçerliliği .....	269
B. Türk Ticaret Kanunda Yer Alan Yaptırımlar .....	275
1. Tespit Davası.....	275
2. Men Davası.....	277
3. Maddi Durumun Ortadan Kaldırılması.....	279
a. Genel Olarak .....	279
b. Kararın İlanı .....	281
4. Maddi Tazminat Davası.....	281
a. Genel Olarak.....	281
b. Menfaat Devri .....	285
5. Manevi Tazminat .....	292
6. TTK m. 55/ f. 1/ b. b'nin İhlaline Bağlanan Cezai Sorumluluk .....	293
a. Genel Olarak .....	293
b. Tüzel Kişilerin Cezai Sorumluluğu.....	295
c. Cezai Yaptırımın Değerlendirilmesi.....	296
C. TBK m. 49/ f. 2 Çerçevesinde Öngörülen Yaptırımlar.....	297
D. TBK m. 57'de Öngörülen Yaptırımlar.....	297
1. Durdurma (Men) Davası .....	297
2. Maddi- Manevi Tazminat Davası .....	298
E. İŞK m. 23'ün İhlaline Bağlanan Yaptırımlar.....	298
II. MÜTESELSİL SORUMLULUK VE RÜCU İLİŞKİSİ .....	298
III. ZAMANAŞIMI SÜRESİ .....	301

---

A. Genel Olarak .....	301
B. Aynı Zamanda Suç Teşkil Eden Yöneltilmelerde Uygulanacak Olan Zamanaşımı Süresi .....	302
IV. GÖREVLİ VE YETKİLİ MAHKEME .....	303
V. SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMENİN İSPATLANMASI ...	305
VI. SÖZLEŞMEYİ İHLALE YÖNELTMEYİ YAPTIRIMA BAĞLAYAN HÜKÜMLERİN YARIŞMASI VE UYGULAMA SIRASI .....	307
A. Genel Olarak Yarışma.....	307
B. Sözleşmeyi İhlale Yöneltmeyi Yaptırıma Bağlayan Hükümlerin Yarışması ve Uygulama Sırası .....	308
1. İşK m. 23 .....	308
2. TTK m. 54/ f. 2 ve m. 55/ f.1/ b. b Karşısında TBK m. 57	309
3. TBK m. 49 .....	311
4. TBK m. 49/ f. 1 Karşısında TBK m. 49/ f. 2'nin Uygulama Alanı .....	312
SONUÇ .....	315
KAYNAKÇA .....	321