

**Dr. Muhammet Emin BİNGÖL**  
İstanbul Medipol Üniversitesi Hukuk Fakültesi  
Ticaret Hukuku Anabilim Dalı

**ADİ ORTAKLIKTA PAY KAVRAMI  
VE ADİ ORTAKLIK PAYININ  
DEVİRİ**

## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	VII
İÇİNDEKİLER.....	XI
KISALTMALAR.....	XXV
GİRİŞ.....	1

### BİRİNCİ BÖLÜM

## ADİ ORTAKLIKTA KİŞİ UNSURU VE KİŞİ UNSURUNUN DEĞİŞİKLİĞE UĞRAMASI

I. KİŞİ UNSURU KAVRAMI.....	11
A. Genel Açıklamalar.....	11
B. Ehliyet Sorunu .....	16
II. ORTAK SIFATI (MITGLIEDSCHAFT) .....	19
A. Kavram.....	19
B. Ortak Sifatının Kazanılması.....	24
1. Genel Açıklamalar.....	24
2. Ortaklık Payı Üzerinde İntifa Hakkı Tesisi Hâlinde Ortak Sifatının Sahibi .....	25
C. Ortak Sifatının Tekliği.....	27
III. ORTAK SIFATINDAN DOĞAN HAKLAR VE BORÇLAR.....	34
A. Ortak Sifatından Kaynaklanan Haklar .....	34

1. Yönetim ve Katılım Hakları.....	34
2. Mal Varlıksal Haklar.....	38
B. Ortak Sıfatından Doğan Borçlar.....	40
IV. KİŞİ UNSURUNUN DEĞİŞMESİ.....	43
A. Kişi Çevresinin Değişmezliği İlkesi (Grundsatz der personellen Geschlossenheit der Gesellschaft).....	43
B. Kişi Unsurunun Değişebileceği Hâller.....	45
1. Değişiklik Kavramı.....	45
2. Değişiklik Hâlleri.....	48
a. Yeni Ortak Alımı .....	48
b. Çıkma ve Çıkarılma.....	50
1) Çıkma.....	50
2) Çıkarılma.....	52
c. Devir.....	53

## İKİNCİ BÖLÜM

### PAY DEVRİ AÇISINDAN TEMEL KAVRAM OLARAK: ADİ ORTAKLIKTA PAY KAVRAMI

I. ADİ ORTAKLIĞIN MAL VARLIĞI.....	56
A. Genel Açıklamalar.....	56
B. Karşılaştırmalı Hukukta Durum.....	59
1. Alman Hukuku .....	59
a. Geleneksel (Klasik) Elbirliği Teorisi .....	60
b. Modern Elbirliği (Grup) Teorisi .....	62
c. 29.01.2001 Tarihli Alman Federal Mahkemesi Kararında Benimsenen Görüş.....	64
2. İsviçre Hukuku .....	66
3. Alman Federal Mahkemesi Kararının Türk Doktrinindeki Yansımaları .....	70
C. Mal Varlığının Adi Ortaklık Açısından Zorunlu Olmaması .....	73

---

D. Kural: Elbirliği Mülkiyet (Gesamteigentum/ Gesamthand eigentum).....	77
E. İstisna: Paylı Mülkiyet (Bruchteilseigentum) .....	80
F. Mal Varlığı Yapısının ve İlgili Yapının Teorik Olarak Nitelenirilmesi Önemli .....	86
II. PAY KAVRAMI .....	89
A. Elbirliği Mülkiyet Rejiminde Payın Anlamı.....	90
B. Pay Kavramının Ticaret Şirketlerindeki Anlamı.....	93
1. Anonim Ortaklık Payı.....	93
2. Limited Ortaklık Payı .....	95
3. Şahıs Ortaklıklarının Payı .....	96
C. Adi Ortaklıkta Pay .....	98
1. Genel Açıklamalar.....	98
2. Katılım Payı (Beitrag) .....	99
3. Kazanç ve Zarara Katılma Payı .....	102
4. Ayrılma Payı .....	105
5. Tasfiye Payı.....	106
6. Mal Varlığı Payı.....	108
7. Ortaklık Mal Varlığı Üzerindeki Pay (Anteil am Gesellschaftsvermögen) .....	109
a. Genel Açıklamalar.....	109
b. Kavram.....	110
c. Ortaklık Mal Varlığı Üzerindeki Pay ve Ortak Sıfatı Arasındaki İlişki .....	113
8. Ortaklık Payı (Gesellschaftsanteil).....	115
a. Terminoloji .....	115
b. Kavram.....	116
1) Genel Açıklamalar.....	116
2) Ortaklık Payının Unsurları .....	117
3) Ortak Sıfatı İle İlişkisi .....	119
a) Yabancı Doktrin .....	119
b) Türk Doktrini.....	123

c. Hukukî Niteliği.....	125
1) Genel Açıklamalar.....	125
2) Doktrindeki Görüşler.....	126
a) Ortaklık Payının Hak Olmadığını İfade Eden Görüş.....	126
b) Ortaklık Payının Hak Olduğunu İfade Eden Görüş.....	129
3) Görüşümüz .....	133
4) Ortaklık Payının Haklar Kategorisindeki Yeri.....	141
d. Özellikleri.....	144
1) Bütünlük .....	144
2) Tasarruf İşlemlerine Konu Olabilmesi.....	146
a) Genel Açıklamalar.....	146
b) Adi Ortaklık Payının Rehnedilebilmesi .....	147
c) Adi Ortaklık Payının İntifa Hakkına Konu Olabilmesi .....	150
3) Adi Ortaklık Payının Hacze Konu Olabilmesi.....	155
a) Mukayeseli Hukuktaki Tartışmalar.....	155
i. Alman Hukuku .....	155
ii. İsviçre Hukuku.....	157
b) Türk Hukukunda Durum.....	158
i. Genel Açıklamalar.....	158
ii. Haczin Yapılışı ve Haciz Süreci.....	161
iii. Adi Ortaklık Payının Paraya Çevrilmesi ....	165
III. ARA DEĞERLENDİRME .....	167

## ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

### ADİ ORTAKLIK PAYININ DEVRİ

I. İRADİ DEVİR.....	171
A. Genel Açıklamalar.....	171
B. Kişi Unsurunun Değişmesine Rağmen Kişi Ortaklığının Kimliğinin Korunması .....	174
1. Genel Açıklamalar.....	174

2. Değişikliğe Rağmen Ortaklığın Kimliğinin Korunmasını Grup Teorisiyle Özdeşleştiren Görüş.....	176
3. Eleştiri ve Görüş .....	179
C. Ortaklık Payının Tek Bir Hukukî İşlem Yoluyla Devri (Die rechtsgeschäftliche Übertragung des Gesellschaftsanteil) .....	182
1. Devrin Mümkün Olup Olmadığı Sorunu.....	182
a. Tarihsel Süreç.....	182
1) Tek Bir Hukukî İşlem Yoluyla Devrin Mümkün Olmadığını İleri Süren Görüşler.....	182
2) Hukukî İşlem Yoluyla Devrin Mümkün Olduğunu İleri Süren Görüşler.....	184
a) Yabancı Doktrin .....	184
b) Türk Hukuku.....	189
b. Mevcut Düzen .....	190
1) Genel Açıklamalar.....	190
2) TBK'nın 632. Maddesinin Lafzen İncelenmesi.....	191
3) Devrin Konusu.....	195
2. Adi Ortaklık Payının Hukukî İşlem Yolu ile Devrinin Hukukî Niteliği.....	197
3. Tek Bir Hukukî İşlem Yoluyla Ortaklık Payının Devrine Uygulanacak Hükümler.....	201
a. Genel Açıklamalar.....	201
b. Limited Ortaklık Payının Devrine İlişkin Hükümlerin Kıyasen Uygulanması .....	204
c. Miras Payının Devrine İlişkin Hükümlerin Kıyasen Uygulanması.....	205
d. Sözleşmenin Devri Hükmünün Kıyasen Uygulanması 207	
1) Yabancı Doktrinde Sözleşmenin Devri Görüşü.....	208
a) Adi Ortaklığın Sözleşme İlişkisi Olması .....	209
b) Diğer Ortaklar Tarafından Onay Verilmesi Şartının Alacağın Temlikinin Yapısına Uygun Olmaması .....	211
2) Türk Hukukunda Sözleşmenin Devrinin Uygulanmasına İlişkin Görüş .....	213

e. Alacağın Temlikî Hükümlerinin Kıyasen Uygulanması.....	214
f. Sonuç .....	218
1) Limited Ortaklık Payının Devrine İlişkin Hükümlerin Uygun Olmayışı.....	218
2) Miras Payının Devrine İlişkin Hükümlerin Uygun Olmayışı.....	219
3) Sözleşmenin Devrine İlişkin Hükümlerin Uygun Olmayışı.....	219
a) Yabancı Doktrinde İleri Sürülen Görüşler.....	219
b) Türk Hukuku Bakımından Değerlendirme .....	221
i. Sözleşmenin Devrinin Uygulanmasına İlişkin Alman Hukukunda İleri Sürülen Gerekçelerin Türk Hukukuna Uygulanabilirliği.....	221
ii. Sözleşmenin Devri Hükümlerinin Adi Ortaklık Payının Devrine Uygun Olup Olmadığının Değerlendirilmesi .....	222
4) Alacağın Temlikine İlişkin Hükümlerin Devre İlişkin En Uygun Hükümler Oluşu.....	227
4. Adi Ortaklık Payının Hukukî İşlem Yoluyla Devir Süreci ..	229
a. Devir Sözleşmesi.....	229
1) Borçlandırıcı İşlem .....	231
a) Genel Açıklamalar.....	231
b) Borçlandırıcı İşlemin Şekli.....	232
2) Tasarruf İşlemi .....	234
a) Genel Açıklamalar.....	234
b) Tasarruf İşleminin Şekli .....	234
3) Borçlandırıcı İşlemin Geçersizliğinin Tasarruf İşlemine Etkisi.....	238
4) Tasarruf İşleminin Geçersizliğinin Ortaklık Payının Devrine Etkisi.....	240
5) Sözleşmenin Tarafları .....	245
a) Devreden .....	246
b) Devralan.....	247
i. Devralanın Üçüncü Kişi Olması Hâli .....	247
ii. Devralanın Ortaklardan Biri Olması Hâli ..	247

---

b. Ortaklara Bildirim Yapılması .....	249
c. Diğer Ortakların Onayı .....	251
1) Onayın Tarafları .....	254
2) Onayın Zamanı .....	258
3) Onayın Şekli .....	260
4) Onayın Niteliği .....	263
a) Onayın Bağımsızlığı .....	263
b) Onayın Hukukî Niteliği .....	267
5) Ortaklar Tarafından Onay Verilmemesi .....	270
a) Genel Açıklamalar .....	270
b) Ortaklar Tarafından Onay Verilmemesinin Hüküm ve Sonuçları .....	273
i. Ortaklık Bakımından Hüküm ve Sonuçları .....	273
ii. Ret Kararının Devreden ve Devralan Arasındaki İlişki Bakımından Hüküm ve Sonuçları .....	274
iii. Mal Varlıksal Hakların Geçişine İlişkin Durum .....	275
6) Ortakların Onay veya Ret Kararlarının Hükümsüz Olması .....	279
5. Devrin Etkisini Gösterdiği An .....	279
6. Tüm Ortakların Eş Zamanlı Paylarını Devretmesi Problemi .....	281
7. Adi Ortaklık Payının Kısmen Devri .....	287
a. Ortaklık Payının Kısmen Devrinin Mümkün Olup Olmadığı Sorunu .....	287
b. Ortaklık Payının Kısmen Devrinin Hukukî Niteliği ....	289
1) Ortaklık Payının Kısmen Bir Üçüncü Kişiye Devri	291
2) Ortaklık Payının Kısmen Bir Diğer Ortağa Devri ..	292
D. Çift Sözleşme ile Ortak Değişikliği (Mitgliederwechsel durch Doppelvertrag) .....	293
1. Genel Açıklamalar .....	293
2. Bir Ortağın Ortaklıktan Çıkması .....	297
a. Genel Açıklamalar .....	297



b. Çıkma Sözleşmesi.....	298
1) Tarafları .....	299
2) Şekli .....	300
3. Ortaklığa Yeni Ortağın Kabulü.....	302
a. Genel Açıklamalar.....	302
b. Kabul Sözleşmesi.....	304
1) Tarafları .....	307
a) Şekli .....	308
4. Genişleme (Akkreszenz/Anwachsung) ve Daralma (Dekreszenz/Abwachsung) Prensipleri .....	313
II. ADİ ORTAKLIK PAYININ MİRAS YOLUYLA İNTİKÂLİ.....	317
A. Ön Şart: Ortaklardan Birinin Ölümü .....	317
B. Bir Halefiyet Klozunun Bulunması.....	320
1. Halefiyet Klozuna İlişkin Genel Açıklamalar .....	320
2. Halefiyet Klozu Çeşitleri .....	323
a. Basit Halefiyet Klozu (einfache Nachfolgeklause).....	323
b. Nitelikli Halefiyet Klozu (qualifizierte Nachfolgeklause).....	324
c. Giriş Klozu (Eintrittsklause) .....	325
3. Halefiyet Klozlarının Niteliği .....	326
4. Halefiyet Klozlarının Şekli .....	328
5. Halefiyet Klozlarının Miras Hukukuyla İlişkisi .....	330
a. Genel Açıklamalar.....	330
b. Ortaklıklar Hukuku Anlamında Halefiyet Klozlarının Miras Hukukundaki Vasiyet Yoluyla Miras Bırakma Serbestisi Üzerindeki Etkileri.....	330
III. ADİ ORTAKLIK PAYININ DEVRİNİN BENZER KAVRAMLAR İLE İLİŞKİSİ.....	334
A. Adi Ortaklık Payının Devrinin Alt Katılım İle İlişkisi .....	334
1. Anlamı.....	334
2. Hukukî Niteliği.....	336
3. Kuruluş Amacı ve Görünüş Şekilleri.....	337

4. Alt Katılımın Oluşumu.....	339
5. Alt Katılımın Türleri .....	343
6. Alt Katılımın Ortaklık Payının Devrinden Ayrıştırılması..	344
B. Adi Ortaklık Payının Devri İle Ortaklık Payının Tek Taraflı Olarak Devri Arasındaki İlişki.....	345
1. Payın Tek Taraflı Devrine İlişkin Genel Açıklamalar.....	345
2. Payın Tek Taraflı Devrinin Ortaklık Payının Devrinden Ayrıştırılması.....	348

## DÖRDÜNCÜ BÖLÜM

### ADİ ORTAKLIK PAYININ DEVRİNİN SONUÇLARI

I. MADDİ HUKUK AÇISINDAN SONUÇLARI.....	351
A. Tek Bir Hukukî İşlem Yoluyla Pay Devrinin Sonuçları.....	352
1. Devreden Kişinin Hukukî Durumu .....	353
a. Genel Açıklamalar.....	353
b. Ortak Sifatından Kaynaklanan Borçlardan Sorumluluğu.....	355
c. Üçüncü Kişilere Karşı Borçlardan Sorumluluğu.....	359
1) İsviçre Öğretisinde İleri Sürülen Görüşler.....	360
a) OR Art. 181'in Kıyasen Uygulanmasına Karşı Olan Görüş.....	360
b) OR Art. 181'in Kıyasen Uygulanması Gerektiğini Savunan Görüş.....	363
2) Devreden Sorumluluğu Bakımından TBK m. 202'nin Uygulanmasına İlişkin Türk Hukukundaki Yaklaşımlar ve Değerlendirme .....	365
d. Pay Devir Bedeli.....	372
2. Devralan Kişinin Hukukî Konumu .....	373
a. Ortaklık Mal Varlığının Geçişi.....	373
1) Genel Açıklamalar.....	373
2) Ortaklık Mal Varlığında Taşınmaz Bulunması.....	374

a) Genel Açıklamalar.....	374
b) Tapu Sicilinin Düzeltmesi .....	376
c) Tescilin Hukukî Niteliği.....	381
d) Ortaklık Mal Varlığının Paylı Mülkiyet Şeklinde Yapılandırılmış Olması Durumunda.....	384
b. Yönetim ve Katılım Hakları.....	385
1) Genel Olarak.....	385
2) Özellikle Temsil ve Yönetim Yetkisi.....	386
c. Mal Varlıksal Haklar.....	387
d. Özel Haklar.....	390
e. Mevcut Ortaklık Hukukundan Kaynaklanan Borçlardan Sorumluluğu .....	391
f. Üçüncü Kişilere Karşı Borçlardan Sorumluluğu.....	394
3. Payın Kısmen Devrinde Durum.....	395
4. Tek Bir Hukukî İşlem ile Pay Devrinin Vergi Hukuku Bakımından Özellik Arz Eden Durumları.....	396
a. Önceki Vergi Borçlarından Sorumluluk .....	397
b. Devir ile Birlikte Doğan Vergi Borçlarından Sorumluluk .....	399
B. Çift Sözleşme Yoluyla Ortak Değişikliğinin Hukukî Sonuçları	402
1. Ortaklıktan Çıkan Kişinin Hukukî Durumu.....	403
a. Genel Açıklamalar.....	403
b. Mal Varlığı Üzerindeki Hak Sahipliğinin Kaybedilmesi.....	404
1) Kural: Elbirliği ile Mülkiyet.....	404
2) İstisna: Paylı Mülkiyet.....	405
c. Diğer Ortaklar Bakımından Genişlemenin Meydana Gelmesi.....	406
d. Ortaksal Hak ile Borçların Kaybedilmesi.....	407
e. Ortaklıktan Çıkma ile Oluşan Hak ve Borçlar .....	408
1) Çıkan Ortağın Hakları.....	408
a) Ayrılma Bedeli Talep Hakkı .....	408
i. Genel Açıklamalar.....	408

ii. Ayrılma Bedelinin Hesaplanması.....	413
b) Verilen Eşyanın Geri Alınması Hakkı.....	415
c) Borçtan Kurtarılmayı Talep Hakkı.....	416
d) Teminat İstemek Hakkı .....	420
e) Tamamlanmamış İşlere Katılma Hakkı.....	421
i. Genel Açıklamalar.....	421
ii. Tamamlanmamış İş Kavramı.....	422
iii. Talebin Kapsamı ve Niteliği.....	423
f) Aksine Anlaşmalar .....	426
f. Bilgi Alma ve İnceleme Hakkı.....	427
1) Çıkan Ortağın Borçları .....	427
a) Genel Açıklamalar.....	427
b) Çıkan Ortağın Açıktan Sorumluluğu.....	428
i. Sorumluluğun Kapsamı.....	428
ii. Sorumluluğun Kaldırılıp Kaldırılmayacağı Sorunu.....	432
g. Üçüncü Kişilere Karşı Sorumluluk.....	434
1) Genel Açıklamalar.....	434
2) Sorumluluğun Kapsamı.....	437
3) Diğer Ortaklara Rücû.....	443
2. Ortaklığa Kabul Edilen Kişinin Hukukî Durumu.....	447
a. Üçüncü Kişinin Ortak Sıfatını İktisap Etmesi .....	447
1) Genel Açıklamalar.....	447
2) İktisabın Hukukî Niteliği .....	447
b. Ortaklık Mal Varlığı Üzerinde Hak Sahipliğinin İktisap Edilmesi .....	450
1) Kural: Elbirliği ile Mülkiyet.....	451
2) İstisna: Paylı Mülkiyet.....	452
c. Diğer Ortaklar Bakımından Daralmanın Meydana Gelmesi .....	454
d. Ortaksal Hak ile Borçların İktisabı .....	455
1) Yönetim ve Katılıma İlişkin Hak ile Borçların İktisabı.....	455
2) Mal Varlıksal Hak ile Borçların İktisabı.....	457
e. Üçüncü Kişilere Karşı Borçlardan Sorumluluk .....	458

3. Ortak Sıfatının Çift Sözleşme Yoluyla Değişmesinde Çıkan ve Kabul Edilen Kişiler Arasında Yapılan Anlaşmalar .....	465
4. Çıkma ve Kabul Sözleşmelerinden Birinin Geçersiz Olmasının Sonuçları.....	466
a. Çıkma Sözleşmesinin Geçersiz Olmasının Sonuçları ...	471
b. Kabul Sözleşmesinin Geçersiz Olmasının Sonuçları.....	473
C. Adi Ortaklık Payının Miras Yoluyla İntikâlinin Hukukî Sonuçları.....	475
1. Payın Doğrudan Geçışı.....	475
2. Mirasçıların Ortak Konumu.....	476
a) Doktrinde İleri Sürülen Görüşler .....	476
b) Değerlendirme ve Kanaat .....	481
3. Halefiyet Klozunun Haklar Özellikle Oy Hakkı ve Borçlar Üzerindeki Etkileri.....	484
a. Genel Açıklamalar.....	484
b. Özellikle Kişisel Borçların Üstlenilmesi.....	486
4. Miras Ortaklığında Karar Alınması .....	489
5. Miras Ortaklığının Sona Ermesi .....	490
II. USUL HUKUKU AÇISINDAN SONUÇLARI.....	491
A. Genel Açıklamalar.....	491
B. Süje Değişikliğinin Dava Açılmadan Önce Gerçekleşmesi .....	492
1. Tek Bir Hukukî İşlem Yoluyla Devir .....	492
2. Çift Sözleşme ile Devir.....	496
a. Çıkma Durumunda.....	496
b. Yeni Kabul Durumunda.....	498
3. Payın Miras Sonucu İntikâli .....	499
C. Süje Değişikliğinin Dava Derdestken Gerçekleşmesi .....	499
1. Tek Bir Hukukî İşlem Yoluyla Devir .....	501
a. Payını Devreden Ortağın Davacı Tarafında Olması .....	502
1) Dava Konusunun İç İlişkiden Kaynaklanması Durumunda .....	503

---

2) Dava Konusunun Dış İlişkiden Kaynaklanması Durumunda .....	505
b. Payını Devreden Ortağın Davalı Tarafta Olması .....	505
1) Dava Konusunun İç İlişkiden Kaynaklanması Durumunda .....	505
2) Dava Konusunun Dış İlişkiden Kaynaklanması Durumunda .....	506
2. Çift Sözleşme ile Devir.....	508
a. Çıkma Durumunda.....	508
b. Yeni Kabul Durumunda.....	509
3. Payın Miras Sonucu İntikâli .....	510
D. Süje Değişikliğinin Hüküm Kesinleştikten Sonra Gerçekleşmesi .....	511
SONUÇ .....	513
KAYNAKÇA .....	539