

“OLAYLAR : Davacı ...'nun davalı ... ile daha önce 30.12.2004 tarihinde evlendikleri ve 01.03.2012 tarihinde açılan boşanma davası sonucu Kayseri 2. Aile Mahkemesinin 2012/166 E, 2013/291 K sayılı ve 23.09.2013 tarihinde kesinleşen kararı ile boşandıkları,

11.08.2014 tarihli Dava dilekçesinde ayrıntısı bildirilen 7 adet taşınmaz ve 3. Kuşak Şekercipaşalar Şekerci Şekerleme San. Ve Tic. Ltd. Şti.ndeki davalıya ait hisse üzerinde davacının katılma alacağı nedeniyle fazlaya ilişkin hakkın saklı kalması koşuluyla 10.000,00 TL nin dava tarihinden itibaren yasal faizi ile birlikte davalıdan alınıp davacıya verilmesi talebi ile dava açılmıştır.

Davalı 05.09.2014 tarihli cevap dilekçesinde Kayseri ili, Cumhuriyet Mahallesi, 1543 Ada, 1 Parsel sayılı taşınmazın taraflar evlenmeden alman taşınmaz olup edinilmiş mal kapsamında olmadığını, yine İslimpaşa, Talaş ve Cumhuriyet mahallesindeki taşınmazların da edinilmiş mal olmayıp davalıya babası ...'dan intikal eden taşınmazlar olduğunu bu nedenle bu malların kişisel mallar olduğunu ileri sürmüştür.

Dosyamızda bulunan 28.03.2016 tarihli bilirkişi raporunda davaya konu yerlerin kira gelirleri de tespit edilmiştir.

01.01.2002 tarihinde yürürlüğe giren Türk Medeni Kanunu'nun 1028. Maddesine göre; 743 Sayılı Türk Medeni Kanunu yürürlükten kaldırılmıştır. 743 Sayılı Medeni Kanunda Yasal Mal Rejimi, mal ayrılığı iken 4721 Sayılı Medeni Kanunun 202. maddesi ile yasal mal rejimi **edinilmiş mallara katılma** olarak belirlenmiştir. Aksi sözleşme ile belirlenmedikçe taraflar arasında bu mal rejiminin uygulanacağı aynı yasa maddesinde asıl olan rejimin bu olduğu vurgulanarak açıklanmıştır.

4721 Sayılı Medeni Kanunun 222. maddesine göre, kişisel mal iddiasında bulunan tarafın bu iddiasını kanıtlama yükümlülüğü getirilmiştir. Yani kişisel mal olduğu kanıtlanamayan mal yasal olarak edinilmiş mal kabul edilecek ve 1/2 oranında tasfiyeye tabi olacaktır.

Medeni Kanunun 219. maddesinde edinilmiş mallar **örnek olarak** sayılmıştır.

Medeni Kanunun 220. maddesinde ise kişisel mallar **sınırlı şekilde** sayılmıştır.

Buna göre, kişisel mal olarak sayılmayan ya da kanıtlanamayan mallar edinilmiş mal olup taraflar arasında yine yarı oranında tasfiye edilecektir.

Edinilmiş Mallara örnek olarak gösterilen mallar arasında Medeni Kanunun 219/4 maddesinde **kışisel malların gelirleri** de sayılmıştır.

Buna göre, Medeni Kanunun 220. maddesinde sınırlı şekilde sayılarak belirtilen eşyaların gelirlerinin yarısı üzerinde diğer eşin hakkı olacağı sonucuna varılmaktadır.

Bir eşin evlenmeden önce aldığı ya da miras yolu ile intikal eden bir taşınmazın özellikle kira gelirlerinin yarısı üzerinde diğer bir eşin hakkının olması nedeniyle bu tür yerlerin kira gelirlerinin ne şekilde hesaplanacağı, yerlerin giderlerinin mahsup edilip edilmeyeceği, kiraya verilip verilmediğinin tespiti, kiraya verilmeme hallerinde ne şekilde

hareket edileceği problemleri uygulamanın ve yargı makamlarının geliştireceği içtihatla ortaya çıkacağından bu problemlerin Anayasaya aykırılık gerekçesi olamayacağı açıktır.

Kişisel mallar yasal olarak medeni kanunda sınırlı sayıda ve son derecede kısıtlı bir şekilde sayılmıştır.

*Son derece kısıtlı sayılan kişisel malların ayrıca gelirlerinin de katılma alacağına konu edileceğine ilişkin hüküm özellikle Anayasamızın 35. maddesinde tanınan (özel) mülkiyet hakkına makul bir gerekçe olmaksızın yapılan müdahaledir. 4721 Sayılı Medeni Kanundaki yasal mal rejimi olan **edinilmiş mallara katılma** rejiminin liberal anlayışı ve özel mülkiyeti esas alan Anayasamıza ne kadar uyduğu tartışmayı gerektirecek bir husus iken bunun üzerine ayrıca ilave özel mülkiyete müdahale için çok önemli gerekçelerin olması gerektiği açıktır. Bu şekilde özel mülkiyete aşırı ve makul olmayan bir gerekçe ile müdahalenin Anayasamızın Hukuk Devleti ilkesi ve özel mülkiyet hakkı tanıyan 35. maddesine açıkça aykırılık söz konusudur.*

Bu yasa maddesi ile eşler arası mülkiyet yönüyle adeta özel mülkiyet terk edilmiş, sosyalist ülkelerde uygulanan ortak anlayış getirilmiştir. Kaldı ki, günümüzdeki liberal anlayışın etkisi ile sosyalist ülkeler dahi ciddi şekilde özel mülkiyet hakkı tanımaktadırlar.

Diğer eşe bu şekilde bir mali hak tanınması, tarafların ekonomik kaygılar ile evlilik dışı yaşamayı tercih edip, evliliği mülkiyet haklarının ihlalini sağlayan bir kurum olarak görecekları ve bu nedenle resmen evlenmek istemeyecekleri açıktır.

Açıklanan nedenlerle kişisel malların gelirlerinin de kişisel mal olması gerektiğinden makul ve kabul edilebilir bir gerekçe sunulmadan kişisel mal gelirlerinin edinilmiş mallardan sayılması Anayasamızın 2. ve 35. maddelerine aykırılık oluşturmaktadır.

AÇIKLANAN NEDENLERLE;

*Kişisel malların gelirlerinin edinilmiş mal sayıldığına dair 4721 Sayılı Medeni Kanununun 219/4 maddesinin Anayasamızın ikinci hukuk devletine ilişkin 2. maddesi ile mülkiyet hakkı tanıyan 35. maddelerine aykırı olduğundan iptali için Anayasanın 152/1 maddesine göre Anayasa Mahkemesine **İPTAL DAVASI AÇILMASINA**,*

Gerekçeli iptal başvurusu ile onaylı dosya suretinin Anayasa Mahkemesi Başkanlığına ibrazı için Anayasa Mahkemesi Genel Sekreterliğine gönderilmesine,

Anayasanın 152/3 maddesine göre 5 aylık sürenin beklenmesine, 5 aylık iptal başvurusu akibetinin beklenmesine karar verildi.”

Adres : KAYSERİ 5. AİLE MAHKEMESİ Ayrıntılı Bilgi İçin : SEDA TEKİNSOY Zabıt Katibi