

Dr. Vildan PEKSÖZ

**MEDENÎ USÛL HUKUKU AÇISINDAN
ADÎ ORTAKLIK İLİŞKİLERİ**

İÇİNDEKİLER

TAKDİM	VII
YAZARIN ÖNSÖZÜ	IX
İÇİNDEKİLER	XIII
KISALTMALAR	XXI
GİRİŞ	1

BİRİNCİ BÖLÜM

ADİ ORTAKLIĞIN MADDÎ HUKUK VE KARŞILAŞTIRMALI HUKUKTAKİ DURUMU

I. ADİ ORTAKLIK KAVRAMI VE UNSURLARI.....	3
A. Adi Ortaklık Kavramı	3
B. Adi Ortaklık İlişkilerinin Unsurları.....	11
1. Kişi Unsuru	11
2. Ortak Amaç Unsuru	12
3. Ortak Amaç Uğruna Birlikte Çaba Unsuru (Affectio Societatis)	16
4. Katılım Payı Unsuru	17
5. Sözleşme Unsuru	19
a. Adi Ortaklık Sözleşmesinin Kurulması ve Özellikleri 19	
b. Adi Ortaklık Sözleşmesinin İspatı.....	23

II.	ADİ ORTAKLIK İLİŞKİLERİNİN HAK EHLİYETİ SORUNU.....	27
A.	Adi Ortaklıkta Hak Sahipliği ve Borçlardan Sorumluluk.....	27
B.	Genel Olarak Hak Ehliyeti ve Hak Ehliyetinin Kişi Olma ile Bağlantısı	34
C.	Adi Ortaklık İlişkilerinin Hak Ehliyeti ve Tüzel Kişiliği	40
D.	Adi Ortaklığın Hak Ehliyeti Sorununa Bağlanan Bazı Sonuçlar	42
1.	Adi Ortaklığın Tacir Sıfatı ve Ticaret Siciline Tescili.....	42
2.	Adi Ortaklığın İsmi ve Ticaret Unvanı.....	45
3.	Adi Ortaklığın Merkezi ve Yerleşim Yeri.....	48
4.	Adi Ortaklığın Fiil Ehliyeti	50
5.	Adi Ortaklığın Temsili	53
6.	Adi Ortaklığın Haksız Fiil Sorumluluğu	57
7.	Adi Ortaklığın Mal Varlığı	59
III.	KARŞILAŞTIRMALI HUKUKTA ADİ ORTAKLIĞIN DURUMU.....	62
A.	Alman Hukukunda.....	62
1.	Adi Ortaklığın Hak Süjeliği	62
a.	Maddî Hukukta	62
(1)	Genel Olarak.....	62
(2)	Geleneksel Elbirliği Teorisi (Bireyci Elbirliği Modeli, Klasik Teori)	63
(3)	Modern Elbirliği Teorisi (Bağımsızlık Modeli, Grup Teorisi)	67
b.	Adi Ortaklığın Taraf Ehliyeti	80
2.	Alman Federal Mahkemesinin 29.01.2001 Tarihli Kararı.....	85
a.	Genel Olarak.....	85
b.	Kararın Dayanakları	88
(1)	Hukuk Boşluğu.....	88
(2)	Pratik Sebepler.....	88
(3)	Kanun Metniyle Uyum.....	92
c.	Kararın Alman Öğretisinde Değerlendirilmesi	94
d.	Kararın Sonuçları.....	100
B.	İsviçre Hukukunda	110

C. Avusturya Hukukunda	117
------------------------------	-----

İKİNCİ BÖLÜM

ADİ ORTAKLIĞIN DAVADA TARAF DURUMU VE BUNUNLA İLGİLİ SORUNLAR

I. GENEL OLARAK DAVADA TARAF VE TARAF EHLİYETİ KAVRAMI.....	123
II. HUKUKEN KİŞİ OLMAYAN TOPLULUKLARIN TARAF EHLİYETİ SORUNU	127
A. Genel Olarak	127
B. Özel Durumlar	128
1. Donatma İştiraki.....	128
2. Miras Ortaklığı ve Tereke.....	130
3. Okul Aile Birliği.....	134
4. Kat Malikleri Kurulu ve Site Yönetimi.....	137
5. Diğer Durumlar.....	141
6. Değerlendirme.....	142
III. ADİ ORTAKLIK BAKIMINDAN TARAF EHLİYETİNİN DEĞERLENDİRİLMESİ.....	144
A. Adi Ortaklığın Taraf Ehliyeti.....	144
1. Genel Olarak.....	144
2. Alman Federal Mahkemesinin Kararı ve Bunun Türk Hukuku Bakımından Değerlendirilmesi	145
a. Türk Hukukunda Alman Federal Mahkemesinin Kararına Yönelik İleri Sürülen Görüşler	145
b. Kararın ve Karar Hakkındaki Görüşlerin Türk Hukuku Bakımından Değerlendirilmesi	148
(1) ZPO §§ 50, 736, InsO § 11 ve UmwG § 191 Hükümlerinin Benzerlerinin Türk Hukukunda Olmayışı.....	148
(2) Mecburi Dava Arkadaşlığı Açısından Adi Ortaklığın Taraf Ehliyetinin Değerlendirilmesi.	150

(3) Elbirliği Hâlinde Hak Sahipliği Açısından Adi Ortaklığın Taraf Ehliyetinin Değerlendirilmesi .	151
(4) Pratik Sebepler Açısından Adi Ortaklığın Taraf Ehliyetinin Değerlendirilmesi.....	152
(5) Adi Ortaklığın Hak ve Taraf Ehliyeti Bakımından Hukuk Boşluğu Bulunup Bulunmadığı.....	153
3. Türk Hukukunda Adi Ortaklığın Hak ve Taraf Ehliyetine İlişkin Yasal Düzenlemeler.....	157
a. 4857 Sayılı İş Kanunu Madde 2.....	157
b. 5520 Sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu Madde 2	160
4. Türk Hukukunda Adi Ortaklığın Hak ve Taraf Ehliyetine İlişkin Değerlendirme ve Öneri	162
a. Değerlendirme.....	162
b. Öneri.....	164
B. Adi Ortaklıkta Ortakların Dava Arkadaşlığı Durumu.....	167
1. Ortakların Mecburi Dava Arkadaşlığı.....	168
a. Elbirliği Hâlinde Hak Sahipliği ile İlgili Eda Davaları	168
b. Bölünemez Edime İlişkin Eda Davaları	174
c. Tespit Davaları ve İnşai Davalar	178
2. Ortakların İhtiyari Dava Arkadaşlığı.....	182
a. Müteselsil Borçluluktan Doğan Davalar	182
b. Bölünebilir Borca İlişkin Davalar	193
C. Ortakların Davada Birlikte Yer Alması Kuralına Aykırılığın Sonuçları.....	193
1. Adi Ortaklığın Taraf Gösterilerek Dava Açılması	193
2. Mecburi Dava Arkadaşlığı Kuralına Rağmen Ortaklardan Bir veya Birkaçının Davada Taraf Gösterilmesi.....	200
IV. ADI ORTAKLIKTA İÇ İLİŞKİDE TARAF EHLİYETİ İLE İLGİLİ DURUM VE TARAF EHLİYETİNİN ORTAYA ÇIKARDIğI SORUNLAR	207
A. Genel Olarak	207

c. Değerlendirme.....	266
III. ADİ ORTAKLIKTA SIFAT	267
IV. ADİ ORTAKLIKTA TARAFTA DEĞİŞİKLİK	269
A. Maddi Hukuk Bakımından	269
1. Ortaklığın Durumunda Meydana Gelebilecek Değişiklikler.....	269
2. Ortakların Durumunda Meydana Gelebilecek Değişiklikler.....	270
B. Adi Ortaklığın ve Ortakların Durumundaki Değişikliklerin Davaya Etkisi	276
1. Adi Ortaklığın Durumundaki Değişikliklerin Davaya Etkisi	276
2. Ortaklardaki Değişikliklerin Davaya Etkisi.....	278
a. Genel Olarak.....	278
b. Davanın Aşamalarına Göre Ortak Değişikliklerinin Değerlendirilmesi.....	280
(1) Dava Açılmadan Önce Meydana Gelen Değişiklikler.....	280
(a) Dış İlişkilerden Kaynaklanan Uyuşmazlıklar Bakımından	280
(b) İç İlişkilerden Kaynaklanan Uyuşmazlıklar Bakımından.....	282
(2) Dava Derdestken Meydana Gelen Değişiklikler .	283
(a) Genel Olarak.....	283
(b) Dava Derdestken Ortağın Ortaklıktan Çıkması ve Çıkarılması	285
(c) Dava Derdestken Yeni Bir Ortağın Ortaklığa Girmesi	288
(d) Dava Derdestken Ortak Değişikliği	289
(3) Hüküm Kesinleştikten Sonra Meydana Gelen Değişiklikler.....	294

DÖRDÜNCÜ BÖLÜM
ADİ ORTAKLIKLILA İLGİLİ DAVALARIN
YÜRÜTÜLMESİNE İLİŞKİN ÖZELLİK
GÖSTEREN DURUMLAR

I.	DAVA DİLEKÇESİ BAKIMINDAN	297
II.	GÖREVLİ VE YETKİLİ MAHKEME BAKIMINDAN	302
	A. Adı Ortaklıkla İlgili Davalarda Görev	302
	B. Adı Ortaklıkla İlgili Davalarda Yetki	303
III.	TEBLİGAT BAKIMINDAN.....	309
IV.	HÂKİMİN YASAKLILIK VE REDDİ BAKIMINDAN	311
V.	TARAF USÛL İŞLEMLERİ BAKIMINDAN	312
	A. Genel Olarak	312
	B. Karşı Dava Açılması	315
	C. Feragat ve Kabul.....	316
	D. Sulh.....	319
	E. Davanın Geri Alınması.....	320
VI.	TARAFLARIN DİNLENMESİ VE İSTİCVABI BAKIMINDAN	321
VII.	TARAFLARIN DURUŞMAYA GELMEMESİ BAKIMINDAN	324
VIII.	VAKIALARIN VE DELİLLERİN İLERİ SÜRÜLMESİ VE İNCELENMESİ BAKIMINDAN	328
	A. Genel Olarak	328
	B. İkrar.....	330
	C. Yemin.....	331
	D. Tanık.....	332
IX.	DAVANIN İHBARI VE MÜDAHALE BAKIMINDAN.....	334
	A. Davanın İhbarı ve Fer'i Müdahale	334
	B. Asli Müdahale.....	339
X.	HÜKÜM VE KANUN YOLLARI BAKIMINDAN	341
XI.	YARGILAMA GİDERLERİ VE ADLİ YARDIM BAKIMINDAN	344
	A. Yargılama Giderleri	344
	B. Adli Yardım	346

BEŞİNCİ BÖLÜM
ÇEKİŞMESİZ YARGIDA, GEÇİCİ HUKUKİ
KORUMALARDA VE ARABULUCULUKTA ADİ
ORTAKLIĞIN DURUMU

I.	ÇEKİŞMESİZ YARGIDA ADİ ORTAKLIK	349
II.	GEÇİCİ HUKUKİ KORUMALARDA ADİ ORTAKLIK	350
III.	ARABULUCULUKTA ADİ ORTAKLIK.....	354
	A. Genel Olarak.....	354
	B. Adî Ortaklığın Arabuluculuğa Taraf Olarak Katılması.....	355
	C. Arabuluculuk Sürecinin Yürütülmesinde Ortakların Konumu	357
	D. Arabuluculuk Faaliyetinin Sürdürülmesi	359
	SONUÇ.....	363
	KAYNAKÇA.....	369