

T.C.
UYU MAZLIK MAHKEMES

ESAS NO : 2021/374
KARAR NO : 2021/405
KARAR TR : 05/07/2021

ÖZET: Davacının Müflis Asya Katılım Bankası A. .'ndeki alacaklarının bir kısmının flas daresince reddedildi inden bahisle; alacanın reddine ili kin kararın iptaline, alacanın iflas masasına kaydına karar verilmesi istemiyle açılan davanın, ADL YARGI YER NDE görülmesi gerekti i hk.

K A R A R

Davacı : S. . .
Vekili : Av. S.Ö.
Davalı : Müflis Asya Katılım Bankası A. . flas daresi
Vekilleri: Av. V. A. A., Av.A. B.

I. DAVA KONUSU OLAY

1. Davacı, müflis Bankanın çalı anı iken i akdinin sonlandırılması üzerine i çilik haklarını alabilmek amacıyla stanbul Anadolu 26. Mahkemesinin E.2015/903 sayılı dosyasında açtı ı davada Mahkemece lehine karar verildi ini ve kararın Yargıtay tarafından onanarak kesinle mesinin ardından Bankaya yaptı ı ba vuruya cevap alınamadı ını, alacanın masaya kaydı için ba vuru yapmasına ra men iflas idaresi tarafından alacanın masaya kayıt talebinin reddine karar verilmesi üzerine de stanbul 1. flas Müdürlü ünün 12/06/2018 tebli tarihli, E.2017/14 sayılı dosyasında verilen red kararının kaldırılmasına ve alacak kalemlerinin tespit edilmesine karar verilmesi istemiyle adli yargı yerinde dava açmı tır.

II. UYU MAZLI A L K N B A VURU SÜREC

A. Adli Yargıda

2. stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesi 06/02/2019 tarihli ve E.2018/676, K.2019/60 sayılı kararı ile, davanın görev - yargı yolu dava artı yoklu undan reddine karar vermi tir. Kararın ilgili kısımları öyledir:

“Asya Katılım Bankası A. 'nin BDDK'nın ve Fon Kurulunun 29/05/2015 tarihli kararları do rultusunda fona devredildi i, 22/07/2016 tarihli BDDK kararı ile, 5411 sayılı yasanın 107. maddesi uyarınca faaliyet izninin kaldırıldı ı ve bu kararın 23/07/2016 tarihli Resmi Gazetede yayınlandı ı, daha sonra Fon Kurulunun 22/12/2016 tarihli kararıyla 5411 Sayılı Yasanın 106/3 maddesi uyarınca bankanın do rudan iflasının mahkemeden talep edilmesine karar verildi i ve Mahkememizin 2017/41 Esasında kayıtlı olan dosya üzerinden 16/11/2017 tarihli 2017/942 K. sayılı kararla Asya Katılım Bankası A. 'nin iflasına kadar verildi i anla ılmı tır.

5411 sayılı yasa hükümleri çerçevesinde iflasına karar verilen bankanın iflas tasfiyesinin TMSF tarafından gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

...

Mahkememizin 2017/41 E. sayılı dosyasında 16/11/2017 tarihinde 5411 sayılı yasanın 106. maddesi uyarınca Asya Katılım Bankası A. 'nin iflasına karar verildi i ve iflas tasfiyesinin yürütülece i Fona bildirimde bulunulmu tur.

...

Müflis Asya Katılım Bankası A. 'nin iflas tasfiyesinin 5411 sayılı yasanın 106/5 ve buna dayalı olarak çıkarılan yönetmelik çerçevesinde Fon tarafından yürütüldü ü açıktır. Fonun iflas idaresi görev ve yetkilerini haiz olarak iflas tasfiyesini yürüttü ü anla ıldı ına göre bu sıfatla fon tarafından atanan iflas idare memurları tarafından düzenlenen sıra cetvelinin de TMSF'nin bankacılık kanunu uyarınca tek yanlı olarak aldı ı idari nitelikte bir i lem oldu u kabul edilmelidir. Her ne kadar bankacılık yasasında ve tasfiyeye ili kin yönetmelikte, icra iflas kanununda iflas idaresinin haiz oldu u yetkilerin Fona ait oldu u anla ılsa da, icra iflas kanunundan kaynaklanan yetkilerin fon tarafından kullanılmasının neticeye bir etkisinin olamayaca ı, iflas idare memurlarının tamamının Fon tarafından önerilen adaylar arasından seçildi i, dolayısıyla iflas idaresinin Fon adına tasfiyeyi yürüttü ü görülmektedir. Fon, tüzel ki ili i haiz bir kamu kurumu olup, icra iflas kanunundaki bir kısım hükümlere göre ve esasında bankacılık yasası ve iflas eden bankaların tasfiyesine ili kin yönetmelik çerçevesinde olu turdu u sıra cetvelinin idari i lem niteli inde bulundu u sonucuna varılmalıdır. iflas tasfiyesi fon tarafından yürütüldü ünden davalı müflis bankanın iflas idaresinin esasında fon adına hareket etti i ve gerçek hasmın Fon oldu u kabul edilmelidir. Buna göre davacının alacak kaydı için masaya ba vurdu u ve bu alaca ın Fon tarafından atanan iflas idare memurlarınca alınan kararla kısmen reddedildi i anla ılmakla, idari nitelikte bulunan bu karara kar ı davacının iddia etti i ekilde müflis bankadan alacaklı olup olmadı ı ve reddedilen miktar kadar alaca ının sıra cetvelinde yer alıp almayaca ı konusunda inceleme yapılarak karar verilmesi görevinin idari yargı görev alanında bulundu u kanaatine varılmı tır.”

3. stinaf yoluna ba vurulması üzerine stanbul Bölge Adliye Mahkemesi 17. Hukuk Dairesi 14/01/2020 tarihli ve E.2019/2330, K.2020/87 sayılı kararı ile, stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesinin 2018/676 Esas, 2019/60 Karar ve 06/02/2019 tarihli kararının usul ve esas yönünden hukuka uygun bulundu u gerekçesiyle, istinaf ba vurularının 6100 sayılı Hukuk Muhakemeleri Kanununun 353/1- b/1 bendi gere ince reddine karar vermi ; temyiz yoluna ba vurulması üzerine Yargıtay 23. Hukuk Dairesi 04/03/2020 tarihli ve E.2020/660, K.2020/1522 sayılı kararı ile hükmün onanmasına karar vermi ve görevsizlik kararı kesinle mi tir.

4. Davacı vekili bu kez, Fon tarafından atanan iflas masasının, stanbul 1. iflas Müdürlü ünün 2017/14 E. sayılı iflas dosyasına 1615 alacak kayıt nolu taleplerini “Alacak kaydı ile ilgili ibraz edilen belgelerden talebi tutarı tespit edilemedi inden alacak talebinin REDD NE” ili kin 12/06/2018 tebli tarihli kararının kaldırılması, davalıdan olan alacaklarının tespiti ile masaya kaydının yapılması ve bu alaca a 22/05/2017 tarihinden itibaren faiz konulması istemiyle idari yargı yerinde dava açmı tır.

B. dari Yargıda

5. stanbul 6. dare Mahkemesi 19/06/2020 tarihli ve E.2020/988, K.2020/871 sayılı kararı ile, davanın görev yönünden reddine karar vermi tir.

6. stinaf yoluna ba vurulması üzerine stanbul Bölge dare Mahkemesi 10. dare Dava Dairesi 19/11/2020 tarihli ve E.2020/1494, K.2020/1864 sayılı kararı ile, 2247 sayılı Uyu mazlık Mahkemesinin Kurulu ve leyi i Hakkında Kanununun 19.maddesi uyarınca görevli mercin belirlenmesi için Uyu mazlık Mahkemesine ba vurulması gerekirken davanın görev yönünden reddinin isabetli olmadı ı gerekçesiyle; davacının istinaf ba vurusunun kabulüne, stanbul 6. dare Mahkemesinin 19/06/2020 tarih ve E:2020/988, K:2020/871 sayılı kararının kaldırılmasına, dosyanın yeniden bir karar verilmek üzere Mahkemesine gönderilmesine kesin olarak karar vermi tir.

7. stanbul 6. dare Mahkemesi 19/02/2021 tarihli ve E.2021/257 sayılı kararı ile, uyu mazlı ın çözümünün adli yargı yerlerine ait oldu u gerekçesiyle, görevli yargı mercinin tespiti amacıyla dava dosyası ile birlikte stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesinin 2018/676 E.2019/60 sayılı dosyasının da mahkemesinden temin edilerek, Uyu mazlık Mahkemesine gönderilmesine karar vermi tir. Kararın ilgili kısmı öyledir:

"..., dava konusu i lemin iflas eden Asya Katılım Bankası A. 'nin alacaklısı olan davacı tarafından bankada bulunan alaca ının iflas masasına kaydına yönelik talebin reddine dair oldu u, bu kabil alacaklar için özel bir düzenleme yapılmı sa da, i lemin tesisinde 5411 sayılı Bankacılık Kanunu hükümleri yanısıra cra ve flas Kanunu hükümlerinin de tatbik edildi i gerçe ini de i tirmeyece i, keza, flas dairesi memurlarının yetki ve görevlerini flas Müdürlü ü adına yürüttükleri, kamusal alanda alınmı bir karardan ziyade yukarıda alıntısı yapılan rejim kapsamında bir karar niteli inde oldu unun kabulü gerekti inden, uyu mazlı ın çözümünün adli yargı mercilerine ait oldu u sonucuna varılmı tir."

III. LG L HUKUK

8. 411 sayılı Bankacılık Kanunu'nun "*Faaliyet izninin kaldırılması veya Fona devir*" ba lıklı 71. maddesi öyledir:

"Denetlemeler sonucunda bir bankayla ilgili olarak;

a) Bu Kanunun 70 inci maddesi kapsamında alınması istenen tedbirlerin Kurul tarafından verilen süre içerisinde ya da her halükârda en geç oniki ay içinde kısmen ya da tamamen alınmaması ya da bu tedbirleri kısmen veya tamamen almı olmasına ra men, malî bünyesinin güçlendirilmesine imkân bulunmadı ı veya bu tedbirler alınmı olsa dahi malî bünyesinin güçlendirilemeyece inin tespit edilmesi,

b) Faaliyetine devamının mevduat ve katılım fonu sahiplerinin hakları ve malî sistemin güven ve istikrarı bakımından tehlike arz etti inin ortaya çıkması,

c) Yükümlülüklerini vadesinde yerine getiremedi inin tespit edilmesi,

d) Yükümlülüklerinin toplam de erinin varlıklarının toplam de erini a ması,

e) Hâkim ortaklarının veya yöneticilerinin, banka kaynaklarını, bankanın emin bir ekilde çalı masını tehlikeye dü ürecek biçimde do rudan veya dolaylı veya dolanlı olarak kendi lehlerine kullanması veya dolanlı olarak kaynak kullandırması ve bankayı bu suretle zarara u ratması,

Hâllerinden bir veya birkaçının varlı ı durumunda Kurul, en az be üyesinin aynı yöndeki oyuyla alınan kararlar bankanın faaliyet iznini kaldırmaya ya da kredi kurulu unun temettü hariç ortaklık hakları ile yönetim ve denetimini, zararın mevcut ortakların sermayesinden indirilmesi kaydıyla kısmen veya tamamen devri, satı ı veya birle tirilmesi amacıyla Fona devretmeye yetkilidir.

Faaliyet izni kaldırılan kredi kurulu ları bu Kanunda yer alan hükümlere göre, kalkınma ve yatırım bankaları ise genel hükümlere göre tasfiye edilir.

Bu madde kapsamında alınan Kurul kararları Resmî Gazete'de yayımlanır. Yayımlanma tarihi ilgililer bakımından tebli tarihi olarak kabul edilir."

9. Kanun'un "*Faaliyet izninin kaldırılması*" ba lıklı 106. maddesinin 5. fıkrası öyledir:

"Yönetim ve denetimi Fona intikal eden banka hakkında iflas kararı verilmesi hâlinde Fon, iflas masasına 2004 sayılı cra ve flas Kanununun 206 ncı maddesinde yer alan üçüncü sıradaki tüm imtiyazlı alacaklılardan önce, ancak Devletin ve sosyal güvenlik kurulu larının 6183 sayılı Kanun kapsamındaki alacaklarından sonra gelmek üzere imtiyazlı alacaklı sıfatıyla i tirak eder. Fon, bu Kanunun uygulanması ile sınırlı olmak üzere 2004 sayılı cra ve flas Kanununun 166 ncı, 218 inci, 219 uncu, 223 üncü, 234 üncü, 236 ncı, 249 uncu, 251 inci ve 254 üncü maddelerindeki yetki ve görevler hariç olmak üzere

iflas dairesi, alacaklılar toplantısı ve iflas idaresi görev ve yetkilerine sahip olarak bankayı tasfiye eder."

10. Kanun'un "*Fona devredilen bankalar ile ilgili hükümler*" ba lıklı 107. maddesi öyledir:

"Fon, bu Kanunun 71 inci maddesi hükümlerine göre ortaklarının temettü hariç ortaklık hakları ile yönetim ve denetimi kendisine devredilen bankalarla ilgili yetkilerini maliyet etkinli ini sa lama ve malî sistemin güven ve istikrarını koruma ilkeleri do rultusunda kullanır.

Fon, bu Kanunun 71 inci maddesi hükümlerine göre ortaklarının temettü hariç ortaklık hakları ile yönetim ve denetimi kendisine devredilen bankanın faaliyetlerini Fon Kurulunca belirlenecek süre ile geçici olarak durdurmaya ve/veya devir tarihi itibarıyla düzenlenecek bilançosunu esas almak suretiyle;

a) Uygun görece i aktiflerini, te kilatını ve aksine talebi olmayan personeli ile devir tarihi itibarıyla mevduat bankaları bakımından mevduat toplamları en yüksek be bankaca uygulanan faiz oranları ortalamasını, katılım bankaları bakımından katılım fonu toplamları en yüksek üç bankaca uygulanan getiri oranları ortalamasını geçmemek üzere i lemi faiz ve getirileri ile birlikte sigortaya tâbi tasarruf mevduatı ve katılım fonlarını ve pasifte yer alan kar ılık kalemlerini, kurulacak bir bankaya ya da mevcut bankalardan istekli olanlara devretmeye ve aktif ve pasifi kısmen veya tamamen devredilen bankanın faaliyet izninin kaldırılmasını Kuruldan istemeye,

b) Hisselerine sahip olmak kaydıyla ve sigorta kapsamındaki mevduat ve katılım fonu tutarını a mamak ko uluyla malî yardım sa lamaya ve kendisine intikal eden hisseleri temsil eden sermayeye kar ılık gelen zararları devralmaya,

c) Devralınacak zararlar sonucunda hisselerinin tamamına sahip olunamaması hâlinde, zararın ödenmi sermaye tutarından dü ülmesi suretiyle hesaplanacak sermaye esas alınmak üzere bulunacak hisse bedelinin Fon Kurulunca belirlenecek süre içinde banka hissedarlarına ödenmesi kar ılı nda hisselerini devralmaya,

*d) Faaliyet izninin kaldırılmasını Kuruldan istemeye,
Yetkilidir.*

Devralınan zararlara istinaden yapılacak ödemelerin kar ılı nı temsil eden hisseler, üzerindeki her türlü hak ve takyidattan arî olarak Fona intikal eder.

Hakkında bu maddenin ikinci fıkrasının (a) bendi hükümleri uygulanan bankanın devredilen aktiflerinin toplamının devredilen pasiflerinin toplamını kar ilamaması hâlinde aradaki fark sigorta kapsamındaki mevduat ve katılım fonu tutarını a mamak kaydıyla Fon tarafından ödenir. Bu halde ve hakkında bu maddenin ikinci fıkrasının (a) bendi hükümleri uygulanan bankanın faaliyet izninin kaldırılması durumunda bu Kanunun 106 ncı maddesinin ikinci ve 109 uncu maddesinin üçüncü fıkraları uygulanmaz. Bu Kanunun 106 ncı maddesine göre iflas masaları kurulması hâlinde, Fon ödedi i tutar kadar iflas masasına 2004 sayılı cra ve flas Kanununun 206 ncı maddesinde yer alan üçüncü sırasındaki tüm imtiyazlı alacaklılardan önce, ancak Devletin ve sosyal güvenlik kurulu larının 6183 sayılı Kanun kapsamındaki alacaklarından sonra gelmek üzere imtiyazlı alacaklı sıfatıyla i tirak eder.

Fon, hisselerinin ço unlu u veya tamamı kendisine intikal eden bankanın;

a) Gerekli inde malî ve teknik yardım da sa lamak suretiyle, varlık ve yükümlülüklerini kısmen veya tamamen, mevcut bankalardan istekli olanlara ya da kurulacak bir bankaya devretmeye veya bankayı istekli olan ba ka bir bankayla birle tirmeye,

b) Fon Kurulunca gerekli görülen hallerle sınırlı olmak üzere, malî bünyenin güçlendirilmesi ve yeniden yapılandırılması için gerekti inde;

1) Sermayesini artırmaya,

2) Zorunlu kar ılık ve umumi disponibiliteler yükümlülüklerinden kaynaklanan cezaî faizlerini kaldırmaya,

3) tirak, gayrimenkul ve di er aktiflerini satın almaya veya bunları teminat olarak

alıp kar ılı nda avans vermeye,

4) Likidite ihtiyacını gidermek üzere mevduat koymaya,

5) Alacaklarını veya zararlarını devralmaya,

6) Varlık ve yükümlülükleri ile ilgili her türlü işlemi yapmaya ve nakde tahvilini sa lamaya,

c) Sahip oldu u aktifleri iskonto uygulayarak veya sair suretlerle üçüncü ki ilere satmaya ve gerekli görece i her türlü tedbiri almaya,

d) Hisselerini bu Kanunun 7 ve 8 inci maddelerindeki hükümlere istinaden Kuruldan izin alınmak kaydıyla ve Fon Kurulu tarafından belirlenecek usûl ve esaslar dahilinde üçüncü ki ilere devretmeye,

Yetkilidir.

Bu madde hükümlerine göre yapılan devir i lemlerinde alacaklı ve borçluların rızası aranmaz.

71 inci madde kapsamında temettü hariç ortaklık hakları ile yönetim ve denetimi kendisine devredilen bankaların, malî bünyelerinin güçlendirilmesi, yeniden yapılandırılması, devri, birle tirilmesi ve satı ı ile ilgili süreç devrin yapıldı ı tarihten itibaren en geç dokuz aylık bir süre içerisinde tamamlanır. Fon Kurulu kararı ile bu süre üç ayı geçmemek üzere uzatılabilir. Bu süre içinde devir, birle me veya satı ın tamamlanamamı olması hâlinde Fonun talebi üzerine Kurul bankanın faaliyet iznini kaldırır."

11. Kanun'un "Sıra cetveline itiraz ve neticeleri" ba lıklı 132. maddesinin 9. fıkrası öyledir:

" Bu Kanunun 107 nci maddesi uyarınca devralınan alacaklar nedeniyle Fona borçlu olanların iflası hâlinde 2004 sayılı cra ve flas Kanununun 221 inci maddesindeki iflas bürosu Fon temsilcisinin katılımıyla te ekkül eder. 2004 sayılı cra ve flas Kanununun 223 üncü maddesindeki iflas idaresinin, Fonun talep etmesi hâlinde üyelerinden en az biri, Fonun gösterece i iki kat aday arasından icra tetkik mercii tarafından seçilir. Fon, alaca mın tahsili bakımından gerekli görürse iflas idaresinin en az iki üyesinin önerece i iki katı aday arasından seçilmesini talep etmeye yetkilidir. Bu durumda, icra tetkik mercii iflas idaresinin asgarî iki üyesini Fonun önerece i adaylar arasından seçer. Fon bir üye seçtirmi se icra tetkik mercii di er bir üyeyi alacak tutarı itibarıyla ço unlukta olanların gösterece i iki aday arasından, bir üyeyi de alacaklı sayısı itibarıyla ço unlukta olanların gösterece i adaylar arasından seçer. Fon iki üye seçtirmi se, di er bir üye icra tetkik mercii tarafından alacaklı sayısı itibarıyla ço unlukta olanların gösterece i iki aday arasından seçilir."

12. Faaliyet zni Kaldırılan Bankalardaki Sigortalı Mevduat ve Sigortalı Katılım Fonunun Ödenmesi ile Bu Bankaların iflas ve Tasfiyesine li kin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmelik'in 13. maddesinin 1. fıkrası öyledir:

"Ödenen sigortalı mevduat ve sigortalı katılım fonu için, Hukuk leri Daire Ba kanlı ının görüşü ü de alınarak Tasfiye Dairesi Ba kanlı ının önerisi ile banka hakkında do rudan do ruya iflas talebinde bulunulmasına Fon Kurulu tarafından karar verilir."

13. 5411 sayılı Kanun ile yürürlükten kaldırılan 4389 sayılı Bankalar Kanunu'nun 16. maddesinin 4. fıkrası öyledir:

" flas kararı alınması halinde Fon, iflas masasına imtiyazlı alacaklı sıfatıyla i tirak eder ve bu Kanunun uygulanması ile sınırlı olmak üzere 2004 sayılı cra ve flas Kanununda yazılı iflas dairesi ve alacaklılar toplantısı ile iflas idaresi görev ve yetkilerine de sahip olarak bankayı anılan Kanun hükümleri çerçevesinde tasfiye eder."

14. Öte yandan, 2004 sayılı İcra ve İflas Kanunu'nun " İflas masası" ba lıklı 184. maddesi öyledir:

" İflas açıldı ı zamanda müflisin haczi kabil bütün malları hangi yerde bulunursa bulunsun bir masa te kil eder ve alacakların ödenmesine tahsis olunur. İflasin kapanmasına kadar müflisin uhdesine geçen mallar masaya girer.

Müflis namına gelen mektuplar iflas idaresi tarafından açılır ve sair mevrudelerin de masaya gönderilmesi posta idaresine bildirilir."

15. Kanun'un " İflas idaresi ve iflas dairesinin vazifeleri" ba lıklı 223. maddesi öyledir:

" İflas idaresi üç ki iden olu ur. Toplanan alacaklıların yapaca ı seçimde, bu sayının iki katı, bu konuda yeterli bilgi ve tecrübeye sahip ki i aday gösterilir. Bu adaylardan dört adedi alacak tutarına göre ekseriyeti te kil edenlerce, iki adedi ise alacaklılar sayısı itibariyle ekseriyeti te kil edenlerce seçilir ve icra mahkemesine bildirilir. İcra mahkemesi, iflas idaresini te kil edecek üç ki iden ikisini alacak ekseriyetine sahip olanların gösterdi i dört aday, birini ise alacaklı ekseriyetinin gösterdi i iki aday arasından seçer.

Tasfiye, iflas dairesince, yukarıdaki fıkraya göre te kil edilen iflas idaresine havale olunur.

(De i ik üçüncü fıkra: 17/7/2003-4949/54 md.) İflâs idaresi toplantıları, idare memurlarının veya herhangi bir alacaklının gündem belirlemek suretiyle yapaca ı talep üzerine İflâs dairesi müdürünün toplantı gününden en az yedi gün önce gönderece i ça rı üzerine yapılır. İflâs idaresi, kararlarını ço unlukla alır; ancak toplantıya her üç İflâs idare memurunun da katılmaması hâlinde İflâs dairesi müdürü İflâs idaresinin görevini yüklenir ve İflâs idaresi adına tek ba İna karar alır. Toplantıya İflâs idaresi memurlarından birinin veya ikisinin i tiraki hâlinde İflâs dairesi müdürü de bu toplantıya katılır. Karar alınmaması hâlinde İflâs dairesi müdürünün oyu do rultusunda i lem yapılır. İflâs masasına alacaklı olarak müracaat eden alacaklılar, tebligata elveri li adres göstermek ve Adalet Bakanlı İnca çıkarılacak tarifede gösterilecek yazı ve tebli masrafları için avans vermek suretiyle İflâs idaresince alınacak kararların kendilerine tebli İni isteyebilirler. Bu muameleyi yaptırmı alacaklılar hakkında İflâs idare memurunun kararlarına kar ı kanun yolları kendilerine tebli tarihinden itibaren i lemeye ba lar.

İflas idaresine, Adalet Bakanlı İnca hazırlanan ve iki yılda bir yenilenen ücret tarifesine göre ücret ödenir.

İflas idaresi İflas dairesinin murakabesi altındadır. Bu halde İflas dairesi a a İdaki görevleri yerine getirir:

1. Alacaklılar toplantısının kararlarına, alacaklıların menfaatine uygun görmedi i bütün tedbirlere ve idarece kabul edilen alacaklar ile istihkak iddialarının kabulüne dair olan kararlardan kanuna ve hadiseye uygun görmediklerine yedi gün içinde icra mahkemesine müracaatla İtiraz etmek.

2. İflası idare edenlerin ücretleriyle masrafları da dahil olmak üzere hesap pusulalarını icra mahkemesinin tasdikine arz etmek."

Bu maddenin sonuna, 7327 sayılı Kanun'un 1.maddesiyle eklenen ve 9/6/2021 tarihinde yürürlü e giren fıkra öyledir:

"(Ek fıkra:9/6/2021-7327/1 md.) İflâs idare memurları, bilirki ilik bölge kurulları tarafından olu turulan İflâs idare memurları listesinden seçilir. Bu ekilde seçilen İflâs idare memurlarından birinin yeminli mali mü avir veya serbest muhasebeci mali mü avir, birinin ise hukukçu olması zorunludur. Listeye kayıt için, Adalet Bakanlı ı tarafından İzin verilen kurumlardan alınacak e İtimin tamamlanmı olması arttır. Listede görevlendirilecek memurun bulunmaması hâlinde liste İndan görevlendirme yapılır ve bu durum bölge kuruluna bildirilir. Bir İflâs idare memuru, e zamanlı olarak be ten fazla dosyada görev alamaz. İflâs idare memurlarının nitelikleri, denetimi, e İtİMİ, e İtim verecek kurumlar ve e İtimden muaf tutulacaklar ile bu maddenin uygulanmasına İli İkin İdi er hususlar Adalet Bakanlı İnca yürürlü e konulan İyönetmelikte belirlenir."

16. Kanun'un " *iflas idaresinin vazifesi*" ba lıklı 226. maddesinin 1. fıkrası öyledir:

"Masanın kanuni mümessili iflas idaresidir. dare masanın menfaatlerini gözetmek ve tasfiyeyi yapmakla mükelleftir."

17. Kanun'un " *iflas idaresinin vazife ve mes'uliyeti*" ba lıklı 227. maddesi öyledir:

"(De i ik: 6/6/1985-3222/28 md.)

8 inci maddenin bir ve ikinci fıkraları ve 9,11,16 ve 359 uncu maddelerin icra dairelerine ait hükümleri iflas idaresi hakkında da uygulanır. (Ek cümle: 28/2/2018-7101/9 md.) flâs idaresi, iflâs masasına kabul edilen alacaklılara, talepleri hâlinde iflâs tasfiyesinin seyri ile müteakip i lemlerin planı ve takvimi hakkında bilgi vermekle yükümlüdür.

(Ek ikinci fıkra: 9/11/1988-3494/46 md.; Mülgâ: 2/3/2005-5311/28 md.)

cra mahkemesi, iflas idaresi üzerinde gözetim yetkisine sahip olup gerekti inde iflas idaresini te kil edenlerin görevine son verebilir. cra mahkemesi, görevine son verilen veya istifa edenin yerine, önceki adaylar arasından 223 üncü maddedeki esaslar dairesinde yenisini seçer.

iflas idaresini te kil edenler kusurlarından ileri gelen zarardan sorumludurlar. Bu davalara adliye mahkemelerinde bakılır.

iflas idaresini te kil edenler Türk Ceza Kanununun uygulanmasında memur sayılırlar."

18. Kanun'un "Alacaklılar sıra cetvelinin müddet ve ekli" ba lıklı 232. maddesi öyledir:

"Alacakların kaydı için muayyen müracaat müddeti geçtikten sonra ve iflâs idaresinin seçilmesinden itibaren en geç iki ay içinde iflâs idaresi tarafından 206 ncı ve 207 nci maddelerde yazılı hükümlere göre alacaklıların sırasını gösteren bir cetvel yapılır ve iflâs dairesine bırakılır. Zorunlu hâllerde iki ayın hitamından önce iflâs idaresinin icra mahkemesine ba vurma hâlinde icra mahkemesi bir defaya mahsus olmak üzere bu süreyi en çok iki ay daha uzatabilir. Süresi içinde sıra cetvelinin verilmemesi hâlinde iflâs dairesinin durumu icra mahkemesine intikal ettirmesi üzerine iflâs idaresi üyelerinin vazifesine son verilir ve sebketmi hizmetleri için kendilerine bir ücret tahakkuk ettirilmez. Mahkeme ayrıca bu üyelerin bir yıldan az olmamak ve üç yılı geçmemek kaydıyla herhangi bir iflâs idaresinde görev almalarını yasaklayabilir, bu karar kesindir."

19. 2004 sayılı Kanun'un "Alacaklılar sıra cetveli, ilan ve ihbar" ba lıklı 234. maddesi öyledir:

" iflas idaresi sıra cetvelini iflas dairesine verir ve alacaklıları 166 ncı maddenin 2 nci fıkrasındaki usule göre ilan yoluyla haberdar eder.

ddialarının tamamı veya bir kısmı reddedilen yahut iddia ettikleri sıraya kabul edilmeyen alacaklılara do rudan do ruya haber verilir."

20. Kanun'un "Sıra cetveline itiraz ve neticeleri" ba lıklı 235. maddesi öyledir:

"Sıra cetveline itiraz edenler, cetvelin ilanından itibaren onbe gün içinde iflâsa karar verilen yerdeki ticaret mahkemesine dava açmaya mecburdurlar. 223 üncü maddenin üçüncü fıkrası hükmü mahfuzdur. Bu davaya bakan mahkeme, davacının iste i halinde ikinci alacaklılar toplantısına katılıp katılmaması ve ne nisbette katılması gerekti i konusunda 302 nci maddenin altıncı fıkrasına kıyasen onbe gün zarfında karar verir.

tiraz eden, talebinin haksız olarak ret veya tenzil edildi ini iddia ederse dava masaya kar ı açılır. Muteriz ba kasının kabul edilen alaca ma veya ona verilen sıraya itiraz

ediyorsa davasını o alacaklı aleyhine açar.

Bir alaca ın terkinin hakkında açılan dava kazanılırsa, bu alaca a tahsis edilen hisse dava masrafları da dahil oldu u halde sıraya bakılmaksızın alaca ı nisbetinde itiraz edene verilir ve artanı da di er alacaklılara sıra cetveline göre da ıtılır. Dava basit yargılama usulü ile görülür.

Ancak, itiraz alaca ın esas veya miktarına taallük etmeyip yalnız sıraya dair ise ikayet yoluyla icra mahkemesine arz olunur.”

IV. NCELEME VE GEREKÇE

A. İlk nceleme

21. Uyu mazlık Mahkemesinin Celal Mümtaz AKINCI'nın ba kanlı ında, Üyeler ükrü BOZER, Birol SONER, Hava AYDINLI, Aydemir TUNÇ, Nurdane TOPUZ ve Ahmet ARSLAN'ın katılımlarıyla yapılan 05/07/2021 tarihli toplantısında; dosya üzerinde 2247 sayılı Kanun'un 27. maddesi uyarınca yapılan incelemeye göre, dare Mahkemesince, anılan Kanun'un 19. maddesine göre ba vuru yapıldı ı, idari yargı dosyasının Mahkemece, ekinde adli yargı dosyası ile birlikte Uyu mazlık Mahkemesine gönderildi i ve usule ili kin herhangi bir noksanlık bulunmadı ı anla ıldı ından, görev uyu mazlı mın esasının incelenmesine oy birli iyle karar verildi.

B. Esasın ncelenmesi

22. Raportör-Hâkim Ta kın ÇEL K'in, davanın çözümünde adli yargının görevli oldu u yolundaki raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan, ilgili Ba savcılarca görevlendirilen Yargıtay Cumhuriyet Savcısı Halil brahim Ç FTÇ ile Danı tay Savcısı Yakup BAL'ın davada adli yargının görevli oldu u yolundaki sözlü açıklamaları da dinlendikten sonra gere i görü ülüp dü ünüldü:

23. Dava, davacının Müflis Asya Katılım Bankası A. .'ndeki alaca mın flas dairesince reddedildi inden bahisle; alaca mın reddine ili kin i lemin iptali ile reddedilen bu alaca mın iflas masasına kayıt ve kabulüne karar verilmesi istemiyle açılmış tır.

24. Olayda; Asya Katılım Bankası A. .'nin, BDDK'nın ve TMSF Fon Kurulu'nun 29/05/2015 tarihli kararları do rultusunda TMSF'ye devredildi i; 22/07/2016 tarihli BDDK kararı ile 5411 sayılı Bankacılık Kanunu'nun 107. maddesi uyarınca faaliyet izninin kaldırıldı ı, kararın 23/07/2016 tarihli Resmi Gazete'de yayınlandı ı; Fon Kurulu'nun 22/12/2016 tarihli kararı ile 5411 sayılı Kanun'un 106/3 maddesi uyarınca Bankanın do rudan iflasının mahkemedan talep edilmesine karar verildi i; stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesinde açılan davada, Mahkemece 16/11/2017 tarihli ve E.2017/41, K.2017/942 sayı ile, 5411 sayılı Kanun'un 106. maddesi uyarınca Asya Katılım Bankası A. .'nin iflasına karar verildi i anla ılmış tır.

25. Mevzuat hükümlerine göre, mülga 4389 sayılı Kanun'da; iflas kararı alınması halinde Fon'un bu Kanun'un uygulanması ile sınırlı olarak cra flas Kanunu'nda yazılı iflas dairesi ve alacaklılar toplantısı ile iflas idaresi görev ve yetkilerine de sahip olarak bankayı anılan Kanun hükümleri çerçevesinde tasfiye edece i belirtilmi ken, 5411 sayılı Kanun'da bu yetkinin kapsamı daraltılarak cra ve flas Kanunu'nun 166., 218., 219., 223., 234., 236., 249., 251. ve 254. maddelerindeki yetki ve görevler hariç olmak üzere iflas dairesinin, alacaklılar toplantısı ve iflas idaresi görev ve yetkilerine sahip olarak bankayı tasfiye edebilece i belirtilmi tir.

26. Somut olay ve mevzuat hükümleri birlikte irdelendi inde, Asya Katılım Bankası A. .'nin, BDDK'nın kararı ile 5411 sayılı Kanun uyarınca Fona devredildi i, stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesinin 16/11/2017 tarihli kararı ile 5411 sayılı Kanun uyarınca anılan Bankanın iflasına karar verildi i, Müflis Asya Katılım Bankası A. . flas dairesi'nin 2004 sayılı Kanun gere i üç ki iden olu tu u ve üyelerinin, gösterilen adaylar arasından icra tetkik merciince seçildi i anla ılmı olup; açılan davada, müflis Bankanın 5411 sayılı Kanun uyarınca Fon'a devredilmesi, bu Kanun'un 106. maddesinin 5. fıkrasında Fon'un yetki ve görevlerine getirilen sınırlamalar, 2004 sayılı Kanun'un 235. maddesinin 1. fıkrasının sıra cetveline itiraz ile ilgili davaların iflasa karar verilen yerdeki ticaret mahkemesine açılaca ına dair hükmü ve üyeleri, gösterilen adaylar arasından icra tetkik merciince seçilen müflis bankanın iflas idaresinin dava konusu i leminin idare hukuku kapsamında "idari i lem" olarak nitelendirilemeyece i hususları bir arada de erlendirildi inde; davanın görüm ve çözümünde adli yargı yerinin görevli oldu u sonucuna varılmı tır.

27. Yukarıda belirtilen hususlar göz önünde bulundurularak; stanbul 6. dare Mahkemesinin ba vurusunun kabulü ile stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesinin 06/02/2019 tarihli ve E.2018/676, K.2019/60 sayılı görevsizlik kararının kaldırılması gerekmi tir.

V. HÜKÜM

Açıklanan gerekçelerle;

A. Davanın çözümünde ADL YARGININ GÖREVL OLDU UNA,

B. stanbul 6. dare Mahkemesinin BA VURUSUNUN KABULÜ ile stanbul 1. Asliye Ticaret Mahkemesinin 06/02/2019 tarihli ve E.2018/676, K.2019/60 sayılı GÖREVS ZL K KARARININ KALDIRILMASINA,

05/07/2021 tarihinde, OY B RL LE KES N OLARAK karar verildi.

Ba kan
Celal Mümtaz
AKINCI

Üye
ükürü
BOZER

Üye
Bırol
SONER

Üye
Hava
AYDINLI

Üye
Aydemir
TUNÇ

Üye
Nurdane
TOPUZ

Üye
Ahmet
ARSLAN