



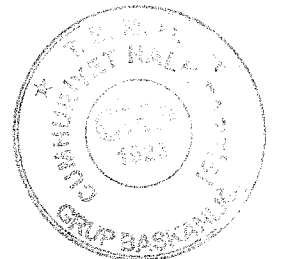
T.B.M.M.
CUMHURİYET HALK PARTİSİ
Grup Başkanlığı
Tarih: 01 Ağustos 2012
Sayı: 509

TÜRKİYE BÜYÜK MİLLET MECLİSİ BAŞKANLIĞINA

Türk Borçlar Kanununda değişiklik yapılmasına dair kanun teklifim gerekçesiyle ekte sunulmuştur. Gereğini arz ederim. 01.08.2012

Av. Mahmut TANAL
İstanbul Milletvekili

TBMM BAŞKANLIĞI				
Tali Komisyon				
Esas Komisyon	Adalet			
Tarih:	01 Ekim 2012		E. No: 21794	
Yan. Uzm.	Bşk. Yrd.	Başkan	Gn. Sek. Yrd.	Gn. Sek.
TBMM BAŞKAN				



T B M M KANUNLAR ve KARARLAR BŞK.LİĞİ
02 Ağustos 2012
Numara:

T B M M KÜTÜPHANE VE ARŞİV HİZM. BAŞKANLIĞI
02 Ağustos 2012
No : 131452

GENEL GEREKÇE

6098 Sayılı Türk Borçlar Kanunun kefalet sözleşmelerinin şekil şartlarıyla ilgili 583.maddesi aşağıdaki gibi düzenlenmiştir.

“MADDE 583- Kefalet sözleşmesi, yazılı şekilde yapılmadıkça ve kefilin sorumlu olacağı azamî miktar ile kefalet tarihi belirtilmedikçe geçerli olmaz. Kefilin, sorumlu olduğu azamî miktarı, kefalet tarihini ve müteselsil kefil olması durumunda, bu sıfatla veya bu anlama gelen herhangi bir ifadeyle yükümlülük altına girdiğini kefalet sözleşmesinde kendi el yazısıyla belirtmesi şarttır.

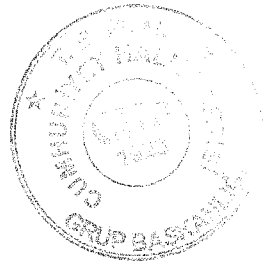
Kendi adına kefil olma konusunda özel yetki verilmesi ve diğer tarafa veya bir üçüncü kişiye kefil olma vaadinde bulunulması da aynı şekil koşullarına bağlıdır. Taraflar, yazılı şekle uyarak kefilin sorumluluğunu borcun belirli bir miktarıyla sınırlandırmayı kararlaştırabilirler.

Kefalet sözleşmesinde sonradan yapılan ve kefilin sorumluluğunu artıran değişiklikler, kefalet için öngörülen şekle uyulmadıkça hüküm doğurmaz”

Prensip olarak kefilin girdiği sözleşmenin risklerini de hesap etmesi gerektiğini ve asıl borcun ifa edilmemiş olmasından sorumlu olmayı göze alarak yükümlülük altına girdiğinin kabulü gerekmektedir. Bununla beraber bazı durumlarda meydana gelen, kefilin bile öngörmesi beklenmeyen durum değişikliği neticesinde kefilin gelecekte gerçekleşmeyeceğine güvendiği veya gerçekleşeceğini dürüstlük kuralı uyarınca hesaba katmasının gerekmediği birtakım durumlar ortaya çıkabilir. Bu durumlar neticesinde artık tazminat borcunun yerine getirilmesi kefil için katlanılmaz hale gelebilir.

Gerek 818 sayılı Borçlar Kanunu’nda gerek Türk Borçlar Kanunu’nda kefaletin Türk parası üzerinden kurulması zorunluluğu bulunmamaktadır. Dolayısıyla yabancı para üzerinden kefalet kurulması mevcut yasaya göre mümkündür. Kefilin sorumlu olduğu miktarın yabancı para olarak kararlaştırıldığı hallerde, öngörülmesi mümkün olmayan ani bir devalüasyon nedeniyle para değerinin düşmesi ve kefilin borcunun aşırı derecede artması halinde artık kefilden borcun ifası beklenemez. Böyle bir halde işlem temelinin kefil açısından çöktüğü, kefil için aşırı ifa güçlüğü olduğu kabul edilecek ve uyarılama imkânı doğacaktır. Nitekim “Aşırı İfa Güçlüğü” başlıklı TBK m.138/2’de, “bu madde hükmü yabancı para borçlarında da uygulanır” denilerek borcun yabancı para üzerinden belirlendiği hallerde aşırı ifa güçlüğü’nün gündeme gelebileceği teyit edilmiştir.

Aynı kural TBK m. 583’te de tekrarlanmıştır. Hatta ek şekil şartı olarak kefilin sorumlu olacağı azamî miktarın el yazısıyla yazılması gerektiği belirtilmiştir. Kefilin böylece sorumlu olduğu miktarı öngörebilmesi ve sözleşmeyi düşünerek imzalaması amaçlanmıştır. Amacın bu olduğu düşünüldüğünde kefilin azamî miktarı yabancı para üzerinden belirlenen borcunun ani devalüasyon sonucu aşırı bir artışa uğraması sonucu hükmün amacına ulaşması mümkün olmayacaktır. Bu durumda kefil sorumlu olacağı azamî miktarı kefil olduğu esnada hesaplama olanağına sahip olamamıştır.

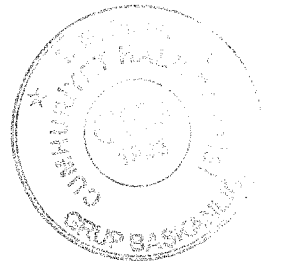


MADDE GEREKÇELERİ

MADDE 1- 6098 Sayılı Türk Borçlar Kanunu'nun 583'üncü maddesinde yapılan değişiklikle kefalet sözleşmelerinde yabancı para üzerinden kefillik kurulamayacağı ve Türk Parası ile kefilliğe zorunluluk getirilmesi amaçlanmaktadır.

MADDE 2- Yürürlük maddesidir.

MADDE 3- Yürütme maddesidir.



TÜRK BORÇLAR KANUNUNDA DEĞİŞİKLİK YAPILMASINA DAİR KANUN TEKLİFİ

MADDE 1- 6098 Sayılı Türk Borçlar Kanunu'nun 583'üncü maddesinin 1'inci fıkrasının sonuna aşağıdaki ibare eklenmiştir.

“Kefalet Sözleşmesinin Türk Parası ile yapılması zorunludur. Yabancı para üzerinden yapılan kefalet sözleşmeleri hükümsüzdür.”

MADDE 2- Bu Kanun yayımı tarihinde yürürlüğe girer.

MADDE 3- Bu Kanunun hükümlerini Bakanlar Kurulu yürütür.

