



T.B.M.M.
CUMHURİYET HALK PARTİSİ
Grup Başkanlığı
Tarih : 12 Kasım 2019
Sayı : 953

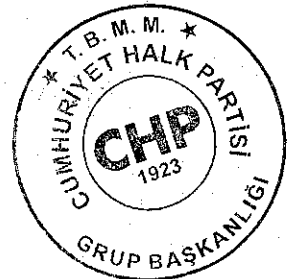
TÜRKİYE BÜYÜK MİLLET MECLİSİ BAŞKANLIĞINA

1136 Sayılı Avukatlık Kanununda değişiklik yapılmasına ilişkin kanun teklifim ve gerekçesi ilişikte sunulmuştur.

Saygılarımla,


Ali Haydar HAKVERDİ
Ankara Milletvekili

TBMM BAŞKANLIĞI	
Tali Komisyon	
Esas Komisyon	Adalet
Tarih :	15 Kasım 2019
Esas No: 2/2366	



TSMM
KANUNLAR ve KARARLAR BSK.LIGI

13 Kasım 2019

Namıara.

TEBİİ
GELİR EVRAK

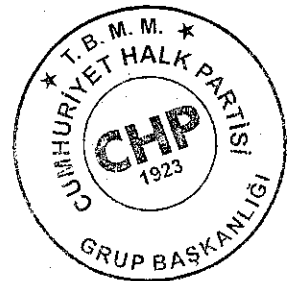
13 Kasım 2019

No: 564824

EDYS'ye AKTARILMIŞTIR

GENEL GEREKÇE

Avukatlık mesleğinin genel hükümlerini düzenleyen 1136 sayılı kanunda değişiklik yapılarak kanunun günün şartlarına uyarlanması, Avukatlık mesleğinin ifasının kolaylaştırılması ve yargı sisteminde adil ve süratli yargılama yapılabilmesi için değişiklik yapılması gerektiği değerlendirilmiştir.



MADDE GEREKÇELERİ

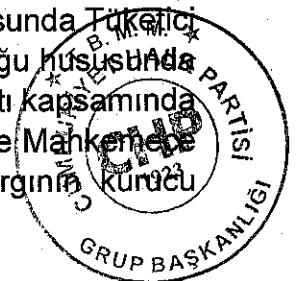
MADDE 1- Kanuna eklenecek bu cümle ile Avukatın delil toplayabilmesi, böylelikle dava açmadan önce uyuşmazlığın davaya taşınıp taşınmayacağına karar verilebilmesi, dava açılır ise de görülecek davada delillerin önceden tespiti ile mahkemenin iş yükünün azaltılması amaçlanmıştır. Kanunun 2/3 Maddesinde ise Avukata tanınan hak ve yetkinin kullandırılmaması halinde müeyyide düzenlenmediğinden ve Avukatlık Kanunu kamu görevlilerince düzenleyici bir kanun olarak algılandığından halen yürürlükte olan bu kanunun uygulamasında sorunlar doğmakta bu şekilde Avukatlık mesleğinin ifası zorlaşmakta ve kanun koyucunun izah edilen iradesinin gerçekleşmesi zorlaşmaktadır. Teklifle bu sorunları ortadan kaldırmak amaçlanmıştır.

MADDE 2- Avukatlık mesleğine giriş aşamasında gerçekleştirilen staj sürecinde avukatlık kanununun 24 ncü maddesine göre ilk 6 ayı adalet komisyonu gözetimi altında, ikinci altı ayı ise en az 5 yıl deneyimi olan başka bir avukat yanında yapılması ve aktif olarak sürece ve hizmete katılması öngörülmüştür.

Başka mesleklerin stajlarında ücret ödenmesi bulunmasına rağmen avukatlık mesleği stajında ücret ödenmesi bulunmaması ve hatta bu konuda yasak bulunması hakkaniyete aykırı olup yargının asli unsuru avukat stajyerine de ücret ödenmesi gerektiği ve hukuk fakültelerinin açılması ve mezun kabulü ile istihdam politikalarının daha doğru gerçekleştirilebilmesi için stajyer avukatlara staj süresince ücret ödenmesi amaçlanmıştır.

MADDE 3- Bu madde ile kanun koyucu hukuk yargılamalarında dava açılmasının en son çare olduğunun kabulü ile alternatif çözüm yolları geliştirilmesini amaçlamış; Uyuşmazlıkların daha hızlı, daha masrafsız ve sonuca yönelik sonuçlanabilmesi için taraflar ve Avukatlarının bu maddeye göre düzenledikleri tutanakları ilam hükmünde kabul etmiştir. Yine hukuk uyuşmazlıklarında alternatif çözüm yollarının geliştirebilmesi için 6325 sayılı Hukuk Uyuşmazlıklarında Arabuluculuk Kanunu yürürlüğe girmiş ve bu kanun ile de hukuk uyuşmazlıklarının dava dışı yollar ile çözümünü amaçlanmıştır. 1136 sayılı kanunun 35/A maddesinde taraf anlaşması halinde düzenlenen tutanağın 2004 sayılı İcra ve İflas Kanununun 38 inci maddesi anlamında ilâm niteliğinde olduğu düzenlenmişse de anlaşamama hali düzenlenmemiştir. Bu amaçla kanun koyucunun genel maksadının sağlanması ve iki alternatif çözüm yolu arasında eşgüdümün sağlanması için 1136 sayılı kanunun 35/A maddesine göre yapılan görüşmelerde anlaşma sağlanamaması halinde düzenlenen tutanağın 6325 sayılı kanunun 18/A 2 nci maddesindeki tutanak ile aynı değerde olmasının uygun olacağı değerlendirilmiştir.

MADDE 4- Avukatlık ücretine ilişkin uyuşmazlıklarda görev konusunda Tüketici Mahkemelerinin mi yoksa Asliye Hukuk Mahkemelerinin mi görevli olduğu hususunda halen görüş birliği olmayıp bir görüşe göre ücret alacağı tüketici mevzuatı kapsamında değerlendirilmekle tüketici mahkemesinin görevli olduğu, diğer görüş ise Mahkemede de belirtildiği üzere; avukatlık sözleşmesinde avukatın görevinin yargının kurucu

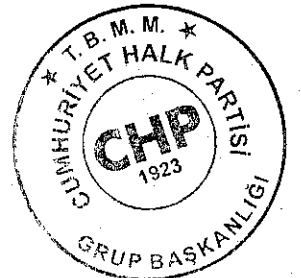


unsuru olan ve bağımsız savunmayı temsil eden yargısal bir faaliyet olduğu, avukatın, mal ve hizmet piyasalarında faaliyet gösteren ve hizmet sunan "satıcı", "sağlayıcı", "girişimci" sıfatında bulunmadığı, yine sözleşmenin diğer tarafı olan "müvekkil"in, Tüketicinin Korunması Hakkında Kanun'un 3/1-k maddesindeki "tüketici" tanımına uymadığı, sözleşmenin bir "tüketici işlemi" olarak kabulünün mümkün olmadığı, Avukatlık Kanunu'nda düzenlenmiş olan avukatlık sözleşmesinin, Türk Borçlar Kanunu'nda düzenlenmiş olan vekalet sözleşmesinden farklı ve ayrı bir sözleşme türü olması ve bu sözleşmenin niteliği gereğince 6502 sayılı Tüketicinin Korunması Hakkında Kanun kapsamında bulunduğu kabul edilemeyeceğinden bahisle mahkemeler arasında halen bir uygulama birliğinden söz etmek olası değildir.

Avukatlık ücreti, temel olarak kamu görevinin ifası nedeni ile Avukatın harcadığı emek ve mesainin karşılığı olup özel hukuk yönünden temeli vekalet ilişkisidir. Aksi kabulde yani Avukat ücretinin tüketici hizmet alımı kapsamında değerlendirilmesi halinde Avukatlık mesleğinin esnafılık ile bir tutulması uygulamada sözleşmelerin en az 14 punto olması gereği veya genel işlem şartlarının uygulanması gereği gibi ek sorunlar getirecek olup bu halde ise kanunun yürürlüğe girdiği tarihten bu yana yapılan tüm sözleşmelerin geçersiz (kısmi butlan) olması söz konusu olabilecektir. Bu nedenle Avukatlık mesleğinin özüne ve vekil eden ile Avukat arasındaki temel ilişki olan vekalet müessesesinin gereğine uygun olarak olası uyuşmazlıklarda görev konusunda Asliye Hukuk Mahkemelerinin davaya bakmasının uygun olacağı değerlendirilmiştir.

MADDE 5- Yürürlük maddesidir

MADDE 6- Yürütme maddesidir



AVUKATLIK KANUNUNDA DEĞİŞİKLİK YAPILMASINA DAİR KANUN TEKLİFİ

MADDE 1- 19/3/1969 tarihli ve 1136 sayılı Avukatlık Kanununun 2 nci maddesinin üçüncü fıkrasına aşağıdaki cümle eklenmiştir.
"Avukatın görevini yapmasına engel olanlar hakkında Türk Ceza Kanununun 257 nci maddesine göre adli işlem yapılır."

MADDE 2- 1136 sayılı kanunun 15 nci maddesinin birinci fıkrasına aşağıdaki cümle eklenmiştir.
"Stajyer avukata Adalet Bakanlığı bütçesinden karşılanmak üzere stajın başlamasından itibaren 12 ay süresince stajyer hakim ve savcı adaylarına ödenen ücretten az olmamak üzere ücret ödenir."

MADDE 3- 1136 sayılı kanununun 35/A maddesine aşağıdaki fıkra eklenmiştir.
"Bu maddeye göre yapılan uzlaşma görüşmesi sonucunda anlaşma sağlanamaması halinde durumu belirten tutanak, 7/6/2012 tarih ve 6325 sayılı Hukuk Uyuşmazlıklarında Arabuluculuk Kanununun 18/A maddesi ikinci fıkrasında düzenlenen son tutanak hükmündedir."

MADDE 4- 1136 sayılı kanunun 164 ncü maddesinin beşinci fıkrasına aşağıdaki cümle eklenmiştir.
"Avukatlık ücreti konusundaki uyuşmazlıkların çözümünde Asliye Hukuk mahkemeleri görevlidir."

MADDE 5- Bu kanun yayımı tarihinde yürürlüğe girer.

MADDE 6- Bu kanun hükümlerini Cumhurbaşkanı yürütür.

