D. 3/2016 YİM/İstinaf: 2/2016

 (YİM Dava No:176/2015)

Yüksek İdare Mahkemesinde

Anayasanın 152’nci Maddesi Hakkında.

Mahkeme Heyeti: Narin Ferdi Şefik, Mehmet Türker,Beril Çağdal.

İstinaf eden: Cyprus Kyrenia University Ltd., Dr. Fazıl

 Küçük Bulvarı, Yeni Liman Yolu, Girne.

* ile -

Aleyhine istinaf edilen: No. 1. University of North Cyprus

 Ltd., Dr. Fazıl Küçük Bulvarı,

 Yeni Liman Yolu, Girne

 (Davacı)

 No. 2. Ekonomi Sanayi ve Ticaret

 Bakanlığı vasıtasıyla KKTC

 Başsavcılığı, Lefkoşa

 No. 3. Resmi Kabz Memurluğu ve

 Mukayyitlik Dairesi

 vasıtasıyla KKTC Başsavcılığı

 (Davalılar)

 A r a s ı n d a.

İstinaf Eden-Müstedi namına: Avukat Hasan Esendağlı

Aleyhine İstinaf Edilen-Davacı namına: Avukat Mustafa B. Asena ve Avukat Serhan Çinar adına Avukat Oktay Çinar.

Aleyhine İstinaf Edilen-Davalılar namına: Savcı Meryem Beşoğlu.

--------------

 **6.4.2016 tarihli istida kararı.**

**K A R A R**

Narin Ferdi Şefik: 9.2.2016 tarihli İstinaf İhbarnamesi üzerinde kendisini “istinaf konusu ara emrinden etkilenen Cyprus Kyrenia University Ltd” olarak tanımlayan Müstedi/İstinaf Eden, 6.4.2016 tarihli istidası ile:

“.... istinaf ihbarnamesinde yer alan “istinaf konusu ara emrinden etkilenen Cyprus Kyrenia University Ltd.” söz dizisinin istinaf ihbarnamesinden çıkarılmasını ve yerine “11.1.2016 tarihli emir ile isminin tesciline ilişkin işlemlerin yürütmesi durdurulan ve istinaf konusu emirden etkilenen tüzel kişi” söz dizisinin konması sureti ile ihbarnamenin unvanının tadil edilmesine izin verilmesini talep etmektedir.

 İstida, Hukuk Muhakemeleri Usul Tüzüğü Emir 48 nizam 2, Emir 25 nizam 1, Emir 35 nizam 4 ve 1997 Yüksek İdare Mahkemesi Tüzüğü’ne, doğal adalet ilkelerine ve hak ve nisfet hukuku kaidelerine istinat ettirilmiştir.

 İstidaya ekli yemin varakasında Müstedi Avukatı: YİM 176/2015 sayılı davada tek yargıçlı Yüksek İdare Mahkemesinin müvekkili Müstedinin haklarını etkileyen bir ara emri/ yürütmeyi durdurma emri verdiğini, verilen emrin müvekkiline tebliğ edilmeden kesinleştiğini, müvekkiline söz hakkı verilmeden kesinleşen ara emri ile müvekkilinin haklarının etkilendiğini, dolayısıyla dosyaladığı istinafın müvekkilinin haklarını etkileyen önemli ve hayati bir yargısal işlem olduğunu ileri sürmüştür.

 Devamla, istinafın duruşmasına başlama safhasında, Aleyhine İstinaf Edilen/Davacı Avukatı Müstedi/İstinaf Eden Şirketin verilen ara emrine riayet etmediğini ve dolayısıyla Mahkemeye saygısızlık ettiğini, bu nedenlerle de Müstediye söz hakkı verilmemesi gerektiğini iddia etmiş; Mahkemenin karar için davayı ertelemesi sonrasında, tartışmaya neden olmamak düşüncesi ile istinaf ihbarnamesinden, hakkında ara emri verilen şirketin ismini çıkarmak ve konumunu izah eden söz dizisi eklemek sureti ile istinaf ihbarnamesinin unvanında tadilat talebinde bulunduklarını ifade etmiştir.

 İstidaya dosyalanan itiraz ihbarnamesinde, Aleyhine İstinaf Edilen/Müstedaaleyh, istidada ileri sürülen iddiaları reddederek, istidanın masraflarla ret ve iptal edilmesini talep etmiştir.

 Huzurumuzdaki istidanın dosyalandığı tarihe kadar geçen süreç ile ilgili olgular şu şekilde özetlenebilir:

1. YİM 176/2015 sayılı dava ile Davacı University of North Cyprus Ltd., KKTC Bakanlar Kurulu, Ekonomi Sanayi ve Ticaret Bakanlığı ve Resmi Kabz Memurluğu ve Mukayyitlik Dairesi vasıtasıyla KKTC Başsavcılığı aleyhine dava dosyalamıştır.
2. YİM 82/2013 sayılı davada, Şirketler Mukayyidinin University of Kyrenia Ltd. ismi ile şirketin kaydolmasına onay veren kararının hükümsüz olduğuna 23.6.2015 tarihinde karar verilmiştir. YİM 176/2015’de ise, 23.6.2015 tarihli karar neticesinde, aynı şirketin isminin Cyprus Kyrenia University Ltd. olarak değiştirilmesine onay veren kararın hükümsüz olduğu ileri sürülmektedir.
3. Davacının 7.1.2016 tarihinde YİM 176/2015 sayılı davada dosyaladığı tek taraflı istida altında, tek yargıçlı Mahkeme, 11.1.2016 tarihinde, davanın dinlenip neticeye varılmasına kadar Resmi Kabz Memurluğu ve Mukayyitliği Dairesinin “Cyprus Kyrenia University Ltd.” ismi altında yapmış olduğu tescil işlemlerinin yürütülmesinin geçici olarak durdurulmasına emir vermiştir.
4. 11.1.2016 tarihli emrin Başsavcılığa tebliği neticesinde, 18.1.2016 tarihinde Başsavcılığı temsilen hazır bulunan Savcı, 1.2.2016 tarihinde verilen emrin dava sonuna kadar kesinleşmesine itirazları olmadığını belirtmiş ve

1.2.2016 tarihinde, tek yargıç olarak oturum yapan Yüksek İdare Mahkemesi, 11.1.2016 tarihli emrin verildiği şekliyle dava sonuna kadar yürürlükte kalmasına, yani kesinleşmesine emir vermiştir.

1. İstinaf Eden, bu karardan, YİM İstinaf 2/2016’yı dosyalamıştır. İstinafın dinlenmesine başlandığı esnada, İstinaf Edenin 11.1.2016 tarihinde verilen yürütmeyi durdurma emrinin konusu olan isim ile istinaf dosyalayamayacağı, bu isim ile istinaf dosyalamakla mahkeme emrine saygısızlık yapmakta olduğu Aleyhine İstinaf Edilen tarafından ileri sürülmüş ve istinafın dinlenmeden ret ve iptal edilmesi talep edilmiştir.
2. Bu noktada karar vermek için istinaf günsüz ertelenmiş ve bunun üzerine Müstedi, ilk önce, daha sonra geri çektiği 8.3.2016 tarihli, daha sonra ise huzurumuzdaki 6.4.2016 tarihli tadilat istidalarıyla, istinaf ihbarnamesinin unvanında tadilat talebinde bulunmuştur.

 İstinaf Eden Şirketin yürütmenin durdurulması emri öncesi ismi, Şirketler Mukayyitliği nezdinde Bakanlar Kurulu kararı ile ismi değiştirilen “Cyprus Kyrenia University Ltd.” idi. Bu isim altında Davalı No.3 tarafından yapılan tescil işlemlerinin yürütülmesinin durdurulmasına, tek yargıç olarak oturum yapan Yüksek İdare Mahkemesi 11.1.2016 tarihinde emir vermiştir. İstinaf Eden Şirket, verilen yürütmenin durdurma emri sonrası, istinaf ihbarnamesinden şirketin ismi çıkarılarak, istinaf ihbarnamesine “11.1.2016 tarihli emir ile ismin tesciline ilişkin işlemlerin yürütmesi durdurulan ve istinaf konusu emirden etkilenen tüzel kişi” yazılmasını talep etmektedir.

 Hukuk Muhakemeleri Usul Tüzüğü Emir 35 nizam 3 tahtında hazırlanan bir istinaf ihbarnamesinin, Tüzüğün ekinde yer alan örnek 28’e uygun olarak hazırlanması gerekir.

 Form 28’e bakıldığı zaman, söz konusu formda, İstinaf Edenin isminin/unvanının belirtilmesinin gerekli olduğu görülmektedir.

 Emir 35 nizam 6(1)’de istinaf edecek olan kişi veya taraftan bahsedilir (party or person):

**“6 (1) İstinafın etkilediği herhangi bir taraf veya**

 **kişi, İstinaf Mahkemesi mukayyidine, istinafın**

 **dinlenmesi için gün tayin edilmesi ve yargı**

 **işlemleri dosyasının (veya Kaza Mahkemesi**

 **Başkanının istinaf yargıcı olarak verdiği**

 **kararın istinaf edildiği hallerde istinaf**

 **kayıtlarının) ve şahadet olarak ibraz edilen**

 **belgelerin suretlerinin hazırlanması için**

 **başvuruda bulunabilir; ve (2). fıkra kurallarına**

 **bağlı kalınması koşuluyla, mukayyit dosyanın**

 **(veya kayıtların) ve belgelerin gerekli gördüğü**

 **kısımlarının suretlerini İstinaf Mahkemesinin**

 **yararlanması için hazırlar.”**

 Dava unvanında, kişinin adı yerine konumunu izah eden söz topluluğunun yazılmasına, Hukuk Muhakemeleri Usul Tüzüğü’nün herhangi bir nizamı cevaz vermemektedir.

 Tüzel bir kişi olan İstinaf Eden, Fasıl 113 altında da kayıtlı bir şirkettir. Fasıl 113 madde 2 ve madde 15(2) altında bir şirket tescil edildikten sonra, şirketin memorandum’unda (ana sözleşme) yer alan isim ile anılması gerekmektedir. Şirketin kayıtlı isminin farklı bir ifade ile anılması mümkün değildir:

**“15 (2) Kuruluş belgesinde belirtilen kuruluş**

 **tarihinden sonra ana sözleşmedeki kurucularla**

 **zaman zaman şirketin üyesi olacak öteki kişiler,**

 **birlikte, ana sözleşmede gösterilen isim altında**

 **tüzel kişiliğe sahip bir kurum olurlar, ve hemen**

 **akabinde tüzel bir kişinin yapabileceği işleri**

 **yapabilirler ve sürekli varlık ve müşterek bir**

 **mühür sahibi olurlar; ancak şirketin tasfiyesi**

 **halinde, şirketin aktiflerine bu Yasada belirtilen**

 **biçimde katkıda bulunma sorumluluğuna bağlı**

 **kalırlar.”**

 Bu yasal durum ışığında, Müstedi/İstinaf Edenin istinaf ihbarnamesinin talep edildiği şekilde tadil edilmesine izin verilemez, istida ret ve iptal edilir.

İstida masrafları ile ilgili emir verilmez.

Narin Ferdi Şefik Mehmet Türker Beril Çağdal

 Başkan Yargıç Yargıç

24 Haziran 2016