[...] İCRA HUKUK MAHKEMESİ SAYIN YARGIÇLIĞI'NA [...]

İHTİYATİ TEDBİR TALEPLİDİR.

DAVACI - BORÇLU **:** [...] (TCKN: [...])
VEKİLİ **:** Av. [...] - Adres: [...]

DAVALI ALACAKLI **:** [...] (TCKN: [...]) Adres: [...]
VEKİLİ **:** Av. [...] - Adres: [...]

KONU **:** Usul ve yasaya aykırı olarak başlatılan iki ayrı ilamlı icra takibinin ve icra emirlerinin iptali talebidir.

İCRA MD. DOSYA NO **:** 1- [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...]
2- [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...]

AÇIKLAMALAR **:**

Davalı alacaklı ile müvekkil borçlu, [... AİLE MAHKEMESİ ...]'nin [... ESAS ...] ve [... KARAR ...] sayılı dosyasında, ekteki anlaşmalı boşanma protokolünü düzenleyerek boşanmışlardır. Davaya konu her iki icra takibinin tarafları ve dayanak gösterilen mahkeme ilamı tamamen aynıdır. Söz konusu takipler, boşanma protokolünün onaylanması kararına dayalı olarak başlatılmıştır. Aynı ilama dayalı olarak başlatılan ve usul ile yasaya açıkça aykırılık teşkil eden her iki icra takibinin, yargılama birliği ve usul ekonomisi ilkeleri gereğince işbu dava çatısı altında ayrı ayrı iptali gerekmektedir.

Şöyle ki;

A- [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] SAYILI DOSYADA AÇILAN İLAMLI İCR TAKİBİNE İLİŞKİN İPTAL GEREKÇELERİMİZ

A.1- Davalı alacaklı yan, hangi dönemlere ait olduğu dahi belirtilmeyen takibe konu icra emrinde, farklı miktarlarda kira alacağı ve bu miktarlara ayrı ayrı işletilen faizler neticesinde fahiş bir toplam tutar talep etmektedir. Takip talebinin açıklama kısmında, müşterek konutun kira bedelinden davalı alacaklı ile müşterek çocuğa ödenecek nafakanın mahsup edilerek kalan miktarın talep edildiği yazılıdır.

A.2- Mahkemece onaylanan boşanma protokolünün ilgili maddelerinde, müvekkilin müşterek çocuğa iştirak nafakası, davalıya ise yoksulluk nafakası ödeyeceği ve bu miktarların her yıl belirli bir oranda artırılacağı kararlaştırılmıştır. Protokolün müşterek konut kirasına ilişkin maddesinde ise boşanma davasının karara bağlanmasını izleyen aydan itibaren, söz konusu kira bedelinden müvekkilin ödeyeceği NAFAKA MİKTARLARININ MAHSUP EDİLEREK KALAN MİKTARIN ÖDENECEĞİ düzenlenmiş ve taraflarca kabul edilmiştir.

A.3- Huzurdaki takibe dayanak ilamda yer alan ve nafaka tutarlarının mahsubundan sonra kalan kısmın ödeneceğine dair boşanma protokolü hükmü, mahkemece tesis edilmiş bir **EDA HÜKMÜ DEĞİLDİR**. Yalnızca mahkeme tarafından onaylanmış bir protokol hükmü niteliğindedir. Mahkeme kararlarının infaz edilecek kısmı münhasıran hüküm fıkrasıdır; icra mahkemesi yorum yoluyla hüküm tesis edemez veya genişletemez.

Ayrıca söz konusu protokol maddesinde davalı tarafa ödenecek kira bedelinin net miktarı belirtilmediği gibi, ilerleyen dönemlerde bu bedelden mahsup edilecek nafaka miktarları da değişkenlik arz ettiğinden alacak tamamen belirsiz (likit olmayan) hale gelmiştir. Hem eda hükmü niteliği taşımayan hem de infazında tereddüde yer vermeyecek net bir alacak tutarı ihtiva etmeyen anlaşmalı boşanma ilamı protokol hükümlerinin ilamlı icra takibine konu edilmesi usul ve yasaya açıkça aykırıdır.

Yargıtay 12. Hukuk Dairesi'nin 2018/7872 E. - 2019/9801 K. sayılı ilamında vurgulandığı üzere: *"ilamların infaz edilecek kısmı hüküm bölümüdür. Diğer bir anlatımla, hükmün içeriğinin aynen infazı zorunludur. O nedenle sınırlı yetkili icra mahkemesince ilamın infaz edilecek kısmı yorum yoluyla belirlenemez... Takibe dayanak yapılan ilam, anlaşmalı boşanma protokolünün onaylanması niteliğinde olup, kurulan hüküm eda niteliğinde değildir... Mahkemece bir işin yapılmasına ilişkin olmak üzere verilen eda hükmü içeren kararlar ilamlı icraya konu edilebilir. Takibe dayanak ilam, anlaşmalı boşanma protokolünün onaylanması mahiyetinde olup, ilamlı icra takibine konu edilemeyeceği anlaşılmaktadır. O halde mahkemece takibin iptaline karar verilmesi gerekir."*

A.4- Kaldı ki, onaylanan protokolde yer alan mahsup şartı davalı alacaklı tarafından tamamen ihlal edilmiştir. Müvekkil borçlu tarafından protokol gereğince yasal nafaka ödemeleri düzenli olarak yerine getirilmiştir. Dava dışı üçüncü kişi konumundaki kiracı tarafından doğrudan davalı alacaklının banka hesabına ödenen kira bedelleri ile müvekkilce yapılan nafaka ödemeleri alt alta konulup mahsup edildiğinde, davalının hiçbir alacağının kalmadığı sabittir. Davalı yan, mahsup şartına uymaksızın hem kira bedelinin tamamını mükerrer şekilde talep etmekte hem de mahsup edilmesi gereken nafaka miktarlarını haksız kazanç sağlama amacıyla icra takibine konu etmektedir. Bu durum karşısında davalı alacaklıya ait ilgili banka hesabına yapılan tüm ödeme dekontlarının ilgili banka şubesinden celbini talep etme zorunluluğumuz hasıl olmuştur. Kayıtlar celbedildiğinde borcun ifa ile sona erdiği de açıkça anlaşılacaktır.

B- **[... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] SAYILI DOSYADA AÇILAN İLAMLI İCRA TAKİBİNE İLİŞKİN İPTAL GEREKÇELERİMİZ**

B.1- Davalı alacaklı yan, aynı boşanma ilamına ve protokolün diğer maddelerine dayanarak müvekkil aleyhine ikinci bir ilamlı icra takibi daha başlatmıştır. Bu takipte ise protokolde yer alan ortak çocuğun özel okul eğitim masrafları, kıyafet, kırtasiye bedelleri ile özel sağlık sigortası prim alacakları adı altında toplam bir miktar talep edilmiştir.

B.2- Yukarıda etraflıca açıklandığı üzere, protokolün eğitim ve sağlık giderlerine ilişkin bu maddeleri de mahkemece verilmiş birer eda hükmü niteliğinde olmayıp, infazında tereddüde yer vermeyecek net bir miktar içermemektedir. Müvekkile yükümlülük öngören bu iddiaların yerine getirilip getirilmediği, masrafların faturasının bulunup bulunmadığı ve harcamaların gerçekliği dar yetkili icra mahkemesinde tartışılamaz; bunlar ancak genel mahkemelerde yapılacak kapsamlı bir yargılamanın konusunu oluşturabilir.

Yargıtay 12. Hukuk Dairesi'nin 25.02.2019 T. 2018/5762 E. - 2019/2780 K. sayılı kararında açıkça belirtildiği üzere: *"Somut olayda; takibe dayanak yapılan ilam, anlaşmalı boşanma protokolünün onaylanması niteliğinde olup, kurulan hüküm eda niteliğinde değildir. Her ne kadar dayanak ilama esas alınan protokolde müşterek çocuğun ilköğretim çağına geldikten sonra herhangi bir özel veya devlet okulunun eğitim giderinin tamamını babanın ödemeyi kabul ve taahhüt ettiği... yazılı ise de protokole ilişkin bu kısım mahkemece verilmiş ve ödemeye ilişkin bir karar değildir... İlamlı icra takibine konu edilemeyeceği anlaşılmaktadır."*

Aynı doğrultuda, Yargıtay 12. Hukuk Dairesi'nin 2019/9924 E. - 2020/5189 K. sayılı ilamı ile 2018/14234 E. - 2018/12712 K. sayılı ilamları da onaylanan protokol maddelerinin eda hükmü içermemesi nedeniyle ilamlı takibe konu edilemeyeceğini kesin olarak hüküm altına almıştır. Emsal yüksek mahkeme kararları ışığında, mezkur takibin de ayrı bir eda kararı olmaksızın doğrudan ilamlı icraya konu edilmesi usulsüzdür ve iptali gerekir.

C- İHTİYATİ TEDBİR TALEBİMİZ

Usul ve yasaya açıkça aykırı surette başlatılan, eda hükmü içermeyen mahkeme kararına dayanan ve alacak miktarları ihtilaflı/belirsiz olan her iki ilamlı icra takibi neticesinde müvekkilin malvarlığına yönelik haciz işlemlerinin uygulanması tehlikesi mevcuttur. Müvekkilin telafisi imkansız zararlara uğramasının engellenmesi adına, yargılama sonuna kadar her iki icra takip dosyasındaki işlemlerin **TEDBİREN DURDURULMASINA** karar verilmesini talep ederiz.

HUKUKİ NEDENLER **:** İİK, HMK, TMK ve ilgili sair mevzuat.

DELİLLER **:** 1- [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] sayılı takip dosyası,
2- [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] sayılı takip dosyası,
3- [... AİLE MAHKEMESİ ...]'nin [... ESAS ...] ve [... KARAR ...] sayılı ilamı ile onaylı boşanma protokolü,
4- Müvekkil ve üçüncü kişilerce yapılan ödemelerin tespiti amacıyla, davalı alacaklıya ait [... BANKA ADI ...] bünyesindeki [... IBAN/HESAP NO ...] sayılı hesaba ait ekstre ve dekontların ilgili banka şubesinden celbi,
5- Protokole konu taşınmaza ilişkin kira akdi,
6- Yargıtay emsal içtihatları, bilirkişi incelemesi ve her türlü yasal delil.

SONUÇ VE İSTEM **:** Yukarıda arz ve izah edilen ve sayın mahkemenizce resen gözetilecek nedenlerle;

1- ÖNCELİKLE VE ACİLEN; müvekkilin hak kaybına uğramaması adına [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] ile [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] sayılı ilamlı icra takip dosyalarındaki işlemlerin yargılama sonuna kadar **TEDBİREN DURDURULMASINA** ve tedbir kararının ilgili icra müdürlüklerine bildirilmesine,

2- Haklı şikayetimizin KABULÜ ile;
2.a. Usul ve yasaya, yerleşik yüksek mahkeme içtihatlarına tamamen aykırı olarak başlatılan [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] sayılı ilamlı icra takibinin ve icra emrinin **İPTALİNE**,

2.b. Eda hükmü içermeyen protokole dayalı olarak başlatılan [... İCRA MÜDÜRLÜĞÜ ...] - [... ESAS NO ...] sayılı ilamlı icra takibinin ve icra emrinin **İPTALİNE**,

3- Yargılama giderleri ile vekalet ücretinin davalı alacaklı tarafa yükletilmesine karar verilmesini vekaleten saygılarımızla arz ve talep ederiz. [... TARİH ...]

Davacı Borçlu
Vekili Av. [...]