

PAPER DETAILS

TITLE: BORÇLAR KANUNU HÜKÜMLERINE GÖRE TAKAS VE DAVADA KULLANILMASININ
ARZETTIGI ÖZELLİKLER

AUTHORS: Saim ÜSTÜNDAG

PAGES: 214-224

ORIGINAL PDF URL: <https://dergipark.org.tr/tr/download/article-file/96115>

**BORÇLAR KANUNU
DÂVADA KULLANILAN**

As

Gerek Alman me
Borclar Kanunu madd

değildir³. Böyle bir d
veya onun muteberliğ
ğının mevcut olup ol
lunmadığını ve takasın
dığını tetkik etmek m
ki neticesinde müsbet
sukut etmiş bulunma
dâvacı takas ile sukut
karşı alacağın mevcu
nır. Zira, dâvalı takas
nung) bulunmaktadır

finda toplanmakta olu
le isbatı mecburiyeti
sukutunu tazammun
rak mütalâa edilmek
takas beyanını, eğer
delillerle isbat etmek

Bu izahattan da
alacağı ile meşgul ola
§ 322 fıkra II de, dâv
olmadığına dair kısmı
tir. Bu suretle Alman
madığına dair mahke

taraf için de bu imkân
rar dâva edebilmesi
hükümle reddedilmiş
tiği alacağı takas mil
deden bu hükme her
reddedilebilecektir. M
ları da, dâva sonunc
rini, açıkça tanzim e

Gerçekten karşı
mazzak dâvacı sonra
şında dermeyan ettiğ

leri ileri sürülmüştür. M
kısaca belirtilmesi gerek

1. Medenî hukuk
göre, takasın mahkem
tatbestand) vash görülm
lik takas beyanının yap
mamen hususî hukuk ta
dana getirilen alacağın
nadıdır. O halde birinci
masına rağmen, ikinci v
muamelesidir¹⁴. Bu teo
şeyden önce takasın m

meledir. O halde takat
ğil, bilâkis çifte mahiyet
mek gerekir¹⁶. Maden
hem de maddî hukuka
dermeyan şekli ve zamanı
medeniyeci teorinin ve
muamele icrasına lüzumu
mütalâa etmektedir. Bu
usul muamelesi şeklini
vasfını muhafaza etme
selâ, irade fesadından

celer çıkarılmaktadır. mahkeme karşısında cundan da dâvada istin dafaa imkânları gibi, masından dolayı redd hükmü meydana geti yan takas, hususî hu layı bu teoriyi savunan kas yanında, bir de u bulunmaktadır. İşte b pılacak takas beyanı bulur.

bir vekil tarafından k
ameleler hakkındaki e
lı alacağın nasıl ve ha
zim etmiştir. Yoksa
olarak bahsetmemiştir
usul hukukunun esas
den geçerek alacağın
hukukun takas hakkı
sın dâvada dermeyer
müruruzamanı keser.

2. fıkrasından çıkararak

çevresinin vardığı netice
 terek hukukta olduğu
 bu hüküm makable şar
 fıkra II de zikredilen a
 leri usuli muamele kalıb
 hukukun esaslarına ba
 hükümlerini bu sistemde
 takas halinde ,mahkem
 lebilecekleri andan itiba
 dolayı dâvayı reddeden
 sire sahiptir²⁷.

da alacaklar hükme k
ettiği alacak hakkında
dadırlar. Burada bir s
linde hâkim, her iki ta
Bu soruya menfi cevap
talep de likid hale geti
kaybederler. Zira, rom
qui petit quod redditur
teyen kimse hile yapm
ler hukukî himayeden
takas edilebilir alacağ

ANSAY S. Şakir; Hukuk
BAUMBACH/LAUTERBA
Berlin 1954.

BECKER; Kommentar Z
Art. 1 - 183, Ber

GAUTSCHİ, Hans; Verre
Prozessrecht, Ber

GULDENER Max; Bewe
Zivilprozessrecht,

GULDENER, Max; Das So
1958.

NIKİSCH, Arthur; Zivilp