D.2/2024 Yargıtay/Asli Yetki:9/2023

(Gazimağusa Aile Mahkemesi Evlat Edinme İstida No:5/2021)

YÜKSEK MAHKEME HUZURUNDA

Mahkeme Heyeti: Narin Ferdi Şefik(Başkan), Gülden Çiftçioğlu, Talat Usar.

Müstedi: A.A.

* i l e -

Müstedialeyh:1)B.B.

2)C.C.

A r a s ı n d a.

İstinaf Eden namına: Avukat Süleyman Dolmacı adına ve şahsen Avukat Burak Nolan.

Aleyhine İstinaf Edilen namına: Aysel Uzun.

Müstedi tarafından dosyalanan çift taraflı İstida ile Gazimağusa Aile Mahkemesinin 5/2021 sayılı Evlat Edinme İstidası altında 29.11.2021 tarihinde vermiş olduğu evlat edinme işleminde baba muvafakatının aranmaması, evlat edinme, verilen evlat edinme emrinin Evlat Edinme Siciline kaydının yapılması ve doğum kayıtlarında “evlat edinilmiştir” işareti ile evlatlık emrinin kaydedilmesi emirlerinin Yüksek Mahkemeye getirilmek suretiyle certiorari emirnamesi ısdar edilerek, tümünün iptal edilmesi talep edilmektedir.

K A R A R

Narin Ferdi Şefik(Başkan): Huzurumuzdaki olay ile ilgili olguların kronolojik sırası şöyledir:

1. Küçük N. 29.2.2016 tarihinde Londra’da doğdu. Küçüğün doğduğu tarihte anne B.B. evli değil, bekâr bir kadındı.
2. Emare 1 olarak ibraz edilen 9.8.2016 tarihli DNA test neticesini gösteren belgede Küçük N.’nin babasının %99.9999 olasılıkla A.A. olduğu belirtilmiştir.
3. Çocuk adına İngiltere’de ısdar edilen 30.10.2019 tarihli doğum belgesinde Küçük N.’nin annesi B.B, babası ise A.A. olarak kaydedilmiştir.
4. A.A. ve A.B. aynı kişidir.
5. Lefkoşa Aile Mahkemesi’nde ikame edilen Genel İstida 20/2020 sayılı istida ile A.A. n/d A.B., Müstedialeyh B.B.’nin Londra’da 29.2.2016 tarihinde doğurduğu Küçük N.’nin babası olduğuna dair Fasıl 278 Evlilik Dışı Çocuklar Yasası ve Fasıl 277 Küçükler ve Mahcurların Vesayeti Yasası altında bir emir verilmesini talep etmiştir.
6. Bu istidaya itiraz dosyalandıktan sonra 12.4.2021 tarihinde Müstedi A.A. istidayı geri çekmiştir.
7. 16.8.2021 tarihinde B.B. ve C.C. Gazimağusa Aile Mahkemesinde 5/2021 sayılı Evlat Edinme İstidasını dosyalamıştır.
8. 16.8.2021 tarihinde dosyalanan istidada Müstedialeyhler Küçük N.’nin evlilik dışı dünyaya geldiğini, babasının kim olduğunu tam olarak bilmediklerini ve doğum belgesinde baba adı hanesinin boş bulunduğunu yemin ve beyan etmişlerdir.
9. Yine Müstedialeyhler, Mağusa Aile Mahkemesine dosyalanan Evlat Edinme dosyasına baba muvafakatından muafiyet talebi içeren bir istida dosyaladılar ve yemin varakasında küçüğün babası ile ilgili şu sözlere yer verdiler:

“Küçüğün babasının kim olduğu bilinmemektedir. Küçüğün doğum belgesinde baba hanesi boştur. Keza Küçük hiçbir zaman babasının bakım ve gözetiminde bulunmamıştır. Küçüğün biyolojik babasının adresi de meçhul olduğundan rıza beyanının temin edilmesi mümkün değildir. Dolayısıyla küçüğün evlatlık işlemleri için babanın muvafakat vermesinin imkânı yoktur.”

1. Küçük N. için Gazimağusa Aile Mahkemesine sunulan 12.7.2021 tarihli KKTC doğum kayıt belgesinde baba hanesi boştur.
2. 29.11.2021 tarihinde Gazimağusa Aile Mahkemesi, Mahkemeye ibraz edilen doğum belgesinde babanın belli olmadığı görüldüğünden, baba tarafından evlat edinme için verilmesi gereken muvafakattan sarfı nazar edilmesine ve esas istida altında ise Küçük N.’nin C.C. ve B.B.’ye evlatlık verilmesine, küçüğün soyadının C. olarak değiştirilmesine emir verildi.
3. 4.1.2022 tarihinde Genel İstida 1/2022 sayılı bir genel istida vasıtasıyla huzurumuzdaki Müstedi 29.2.2016 tarihinde doğan küçük N.’nin babası olduğuna dair bir emir verilmesini yeniden talep etti. Bu istida 22/2021 sayılı Evlilik Dışı Doğan Çocuklar Yasası’na istinad ettirildi.

Müstedi huzurumuzdaki istidası ile Gazimağusa Aile Mahkemesi tarafından 5/2021 sayılı Evlat Edinme İstidası altında, evlat edinme istidası maksatları için, evlat edinme işleminde küçüğün babasının muvafakatının aranmaması ile ilgili verilen emrin, evlat edinme emrinin, Evlat Edinme Siciline kayıt emrinin ve doğum kayıtlarında “evlat edinilmiştir” işareti ile evlatlık emrinin kaydedilmesi doğrultusundaki emrin iptalini talep etmektedir.

Müstedialeyhlerin huzurunda Müstedialeyhler Avukatı, istidada talep edildiği şekilde emir verilmesine itirazları olmadığını ifade etmiştir. Herhalükârda huzurumuzda şahadet veren Müstedialeyh No. 1 şahadetinde, Küçük N.’nin biyolojik babasının Müstedi olduğunu bilmesine rağmen bunu çocuğu korumak için ilgili makamlardan gizlediğini kabul etmiştir.

Huzurumuzdaki istidada 5/2021 sayılı Evlat Edinme dosyası altında 29.11.2021 tarihinde verilen evlat edinme işleminde baba muvafakatının aranmaması, evlat edinme, verilen evlat edinme emrinin Evlat Edinme Siciline kaydının yapılması ve doğum kayıtlarında “evlat edinilmiştir” işaretiyle evlatlık emrinin kaydedilmesi emirlerinin Yüksek Mahkemeye getirilerek, certiorari emirnamesi ısdar edilmesi suretiyle bu emirlerin iptal edilmeleri ve/veya hükümsüz olduklarına dair emir verilmesi talep edilmektedir.

Certiorari emirlerinin hangi koşullarda verildiği içtihat kararlarımızda yer almaktadır.

Yargıtay/Asli Yetki 1/1982 D.5/1982’de bu konudaki temel ilke şu şekilde belirlenmiştir:

**“Yargısal yetki kullanan bir Alt Mahkemenin vermiş olduğu bir emir yetki yokluğu veya yetki aşımı, doğal adalet ilkelerine aykırılık, tutanaklara ilk bakışta yasal bir hatanın bulunduğunun açıkça görülmesi veya tarafgirlik, hile veya muvazaa gibi durumların bulunması halinde Yargıtayca verilecek bir certiorari veya prohibition emri ile iptal edilir veya uygulanması önlenir. Certiorari ve prohibition emirlerinin verilip verilmemesinde Yargıtay’ın geniş takdir yetkisi vardır.”**

Nitekim, Yargıtay/Asli Yetki 9/1992 D.2/1993’de Mahkemeye karşı hile yapılarak temin edilen bir boşanma hükmü, certiorari emirnamesi ile iptal edilmiştir.

Huzurumuzdaki müşterek olgulardan, Gazi Mağusa Aile Mahkemesinde ikame edilen 5/2021 sayılı Evlat Edinme müracaatında, huzurumuzdaki Müstedialeyhlerin küçük N.’nin biyolojik babasının kim olduğunu bildikleri halde bunu Mahkemeden gizledikleri, İngiltere’den alınan 30.10.2019 tarihli doğum belgesinde çocuğun babasının ismi A.A. olarak yer almış olmasına rağmen KKTC’de temin edilen doğum kayıt belgesinin baba hanesinin boş olduğu ve Gazimağusa Aile Mahkemesine 5/2021 sayılı Evlat Edinme istidası altında huzurundaki Müstedialeyhlerin Mahkemeye baba hanesi boş doğum belgesini ibraz ettikleri, 5/2021 sayılı Evlat Edinme İstidası altında küçüğün babasının kim olduğu belli olmadığından, babanın muvafakatından muafiyet talep ederek Mahkemeye verdikleri şahadette Mahkemeden gerçekleri gizledikleri bu sayede talepleri doğrultusunda emir aldıkları görülmektedir. Ayrıca KKTC resmi makamlarına yanlış veya eksik bilgi vererek, İngiltere’den alınmış 30.10.2019 tarihli doğum belgesi bulunmasına rağmen, 12.7.2021 tarihli baba hanesi boş KKTC doğum kayıt belgesi temin ettikleri de açıktır.

Tüm bu olgular, Mahkemenin yanıltıldığını, bunun neticesinde verilen emri vermeye yetkisi olmadığını, hile neticesinde verilen emrin iptal edilmesi gerektiğini göstermektedir.

Netice itibarı ile serdedilen içtihatlar ışığında istidada talep edildiği şekilde 29.11.2021 tarihinde Gazimağusa Aile Mahkemesinde 5/2021 sayılı Evlat Edinme İstidası altında evlat edinme işlemleri için gerekli olan küçük N’nin babasının muvafakatının aranmaması doğrultusunda verilen emrin, Evlat Edinme emrinin, evlat edinme emrinin Evlat Edinme Siciline kaydının yapılması ve doğum kayıtlarında “evlat edinilmiştir” işareti ile evlatlık emrinin kaydedilmesi emirlerinin iptal edilmesine emir verilir.

Huzurumuzdaki olguların polis tarafından araştırılarak, resmi makamlara ve/veya Mahkemeye yanlış bilgi verilip verilmediği ve devamında tespit edilen fiillerin suç oluşturup oluşturmadığının polis tarafından araştırılarak saptanması için konunun derhal Polis Genel Müdürlüğüne intikal ettirilmesine direktif verilir.

Narin Ferdi Şefik Gülden Çiftçioğlu Talat Usar

Başkan Yargıç Yargıç

17 Ocak 2024