

Nr.2 : Ekim 2012

**Özet**

Alman Hukuku

İflas Hukuku'nda İyileştirme

Kumar Hukukunda Yeni Düzenlemeler

İsviçre

Tahkim Hukuku'nda Yenilikler

**Alman Hukuku****Kanun Değişiklikleri****İflas Hukukunda Reform: „İflas Erteleme Davası“**

İflas Hukuku, Almanya'da en sık kanun değişikliğine konu olan hukuk dalıdır. „İflas Erteleme Davası“ bu değişikliklerden en yenisi olup, Mart 2012'de yürürlüğe giren „Şirket İyileştirmesinin Kolaylaştırılmasına İlişkin Kanun“da (ESUG) düzenlenmiştir. Bu düzenleme, ekonomik olarak sıkıntılı bir durum ile karşılaşan ve bu durumu atlatabilecek şirketlere, iyileştirme konusunda geçmişe göre daha iyi fırsatlar sunmaktadır. Bu düzenleme Türkiye'deki „İflas Erteleme Davası“na benzemektedir.

Ödeme güçlüğü ya da aşırı borçlanma durumunda iflas yoluna gitmeye mecbur olan bir şirket, şayet sunduğu uygun belgelerden amaçlanan iyileştirmenin açıkça faydasız olmayacağı anlaşılmakta ise iyileştirme projesinin hazırlığı için yeni düzenlemeye göre İflas Erteleme Davasına başvurabilecektir (§ 270 b InsO [Alman İflas Kanunu]). Buna göre, şirketin üç aya kadar iflası ertelenmekte, bu süre içinde de şirkete iyileştirme projesinin içeriğine ilişkin çalışma yapabilme fırsatı tanınmaktadır. Bu durumda şirket, malvarlığını yönetme hakkına sahip olmakla beraber şirket yönetimi geçici olarak atanmış kayyuma devredilmektedir. Üzerinde çalışılmış iyileştirme projesinin, iflas planı gibi şirket alacaklılarının onayına sunulması gerekmektedir.

Buna rağmen eş zamanlı olarak iflas davası için başvurunun yapılması da zorunludur. Ancak iflas başvurusunun belli şartlar altında geri alınması mümkündür. Kanunun § 270a Abs. 2 InsO n.F. maddesine göre mahkeme, şayet malvarlığının idaresi için şartların muvafık olmadığı kanaatinde ise ödeme güçlüğü nedeniyle iflas başvurusunda bulunan şirkete başvurusunu geri çekme hakkı vermekle yükümlüdür. Buna göre şirketin, otomatik olarak iflas davasına gidilmeyeceği için korkmasına gerek yoktur.

### **Yeni Kumar Hakkında Eyaletlerarası Sözleşme**

Almanya'da kumar hukuku düzenlemeleri her eyaletin kendi takdirindedir. Her eyalet bu konuda farklı bir politika izleyebilmektedir. Birliktelik sadece, bir yanda kumarhanelerin ticari olarak faaliyetlerini sürdürmeleri ile diğer yanda kumar bağımlılığının kontrol altında tutulması gerektiği konusundaki ikilemedir. Eyaletler ülke genelinde tek bir düzenleme isterlerse, bunu bir „Eyaletlerarası Sözleşme“ (Staatsvertrag) çerçevesinde yapmaları gerekmektedir.

1.7.2012 tarihinde yeni „Kumar Hakkında Eyaletlerarası Sözleşme“ [Glücksspielstaatsvertrag] yürürlüğe girmiştir. Söz konusu Eyaletlerarası Sözleşme sadece klasik kumarhanelere değil aynı zamanda oyun salonlarına da ilk defa bir düzenleme getirmektedir. Bu sözleşmeye yalnızca Schleswig-Holstein eyaleti katılmamıştır.

Yeni Eyaletlerarası Sözleşme'deki düzenlemeler arasında, spor bahislerinde devlet tekelinin kısıtlanması konusu da yer almaktadır. Deneme olarak sözleşmede özel bahis düzenleyicilerine %20'ye kadar imtiyaz verilmesi öngörülmektedir. İmtiyaz usulü konusunda ihale kanunundaki seçme kriterlerine atıf yapılmıştır. Eyaletler, internet ve reklam alanlarında da aynı şekilde ihtiyatlı bir liberalleşme üzerinde görüş birliğine varabilmişlerdir.

Yeni Eyaletlerarası Sözleşme şimdiye kadar ticari bir işletme olarak işletilen oyun salonlarının kurulmasını zorlaştırmıştır. Gerçi halen sıkı bir izin zorunluluğu bulunmasa da, Eyaletlerarası Sözleşmede yer alan amaçlara (gençlerin korunması, bağımlılığın engellenmesi gibi) aykırı durumların bulunması halinde, yetkili kurumların oyun salonlarını kapatma yetkisi mevcuttur. Aynı zamanda Eyaletlerarası Sözleşme bölgesel düzenlemelere benzer şekilde oyun salonlarının sayısının sınırlanması amacı ile asgari mesafe hükümleri ve dış görünüşe ilişkin düzenlemeler de içermektedir.

Eski Eyaletlerarası Sözleşme'deki eyaletler arası malum farklı uygulama sorunlarını bertaraf etmek amacıyla, yeni Eyaletlerarası Sözleşme'de eyaletlerin kumar düzenlemesinde yetkili kurumlarının mevcut karar verme yetkilerinde uyum için birkaç ödev öngörülmüştür.

## İsviçre Hukuku

### Tahkim'de Yenilikler

İsviçre her zaman en bilinen uluslararası tahkim yeri olmuştur. Bu yerin doğru olarak nasıl tayin edileceğine ilişkin tahkim anlaşması tecrübesiz hukukçular için şimdiye kadar bir handicap olarak kalmıştır. Zira devlet mahkemelerine başvurmak istemeyenlerin, ticari ortakları ile ihtilaflarını tahkim yoluyla çözmeleri için bunu açıkça anlaşmada yazılı olarak veya an azından hiç bir tereddüte yer vermeyerek hüküm altına almaları gerekmektedir. Şimdiye kadar görülen en sık çözüm olarak, Paris'deki Uluslararası Ticaret Odasının (ICC) Tahkim Kurallarının uygulanacağı ve tahkim yerinin İsviçre olacağına yönelik hükümler görülmektedir.

01/06/2012 tarihinden itibaren Basel, Bern, Genf, Lozan, Lugano, Neuchâtel ve Zürih Ticaret Odaları, merkezi Basel'de olan kendi kurumlarına ait olan değiştirilmiş „İsviçre Kuralları“ olarak İsviçre Tahkim Kurallarını sunmaktadır. Paris'teki ICC'de olduğu gibi bu kurumlar, sadece bir „mahkeme yeri“ olarak tahkim davasını yürütmekle görevli değil, aynı zamanda davanın idaresine de katılmaktadır. Yeni getirilen bu durumun bir handikapı şudur: hakemlerin seçimi konusunda yetkili olan tahkim divanının bir araya getirilmesinde ulusal etki görülmektedir. Gerçekten „uluslararası“ bir tahkim sürecine sahip olmak isteyen taraflar, tahkim maddesinin konulması istenen sözleşmelerinde gerçek iradelerini açıklayan ibareler koymaları uygun olur.

### Muhataplarınız:

RA Prof. Dr. Christian Rumpf (Stuttgart), RA Finn Simonis (Stuttgart)  
Av. Bender Özsoy (Istanbul)