**Bilirkişilik Kanunu Üzerine**

**16.11.2016**

Adalet Bakanlığı’nca hazırlanan ve TBMM Adalet Komisyonu’nca değerlendirilerek TBMM Genel Kurulu gündemine gelen Bilirkişilik Kanun Tasarısı, 03.11.2016 tarihinde TBMM tarafından kabul edilmiş, ancak **Resmi Gazetede yayınlanmadığı için henüz yürürlüğe girmemiştir.**

Söz konusu kanunda, bilirkişilerle ilgili temel ilkeler belirlenerek bilirkişilik kurumunda önemli yapısal değişiklikler yapılmıştır. Şöyle ki;

Kanunda tüm yargı yolları için uygulanacak bir bilirkişi sistemi getirmektedir. Adli, idari ve askeri yargıda görev alacak bilirkişilere ilişkin kurallar bir kanunla belirlenmeye çalışılmıştır. Bilirkişilerin yargılama içindeki rollerinin ve uymakla yükümlü oldukları kuralların dağınık bir halde yer aldığı mevzuatın bu dağınıklığının giderilmesi ve bilirkişilik hizmetlerine ilişkin uygulama birliğinin sağlanması bakımından olumlu değerlendirmek mümkündür. Bununla birlikte Kanundaki bazı sorun başlıklarını özetlemek gerekirse;

* Bilirkişilik müessesi bilirkişilik tanımına aykırı olarak merkezi idare tarafından düzenlenmiştir.
* Bilirkişilik alanına getirilen yeni bir sistemle Bilirkişilik Danışma Kurulu; Bilirkişilik Daire Başkanlığı ve Bölge Kurulları kurulmakta ve bu kurulların yapısı incelendiğinde ise tümüyle Adalet Bakanlığı’nın denetiminde bir yapı oluşturulduğu görülmektedir.
* Ancak bu şekildeki bir düzenlemeyle; bilirkişilerin nitelikleri, eğitimi, seçimi ve denetimini yapacak olan bu yapılardan bağımsız görüş oluşturabilmesi olanaklı olmayacaktır.
* **Bilirkişilik Danışma** **Kurulunun;** 18 kurumdan gelen toplam 28 kişiden oluşması öngörülmüştür. Kurulun, yüksek yargı organları, ilk derece mahkemeleri, üniversiteler ve meslek odaları temsilcilerinden oluşturulduğu görülmektedir. Bilirkişilik Danışma Kurullarında diğer meslek kuruluşları ile birlikte TMMOB’un da bir kişi ile temsil edilmesi öngörülmüştür. Kurula sadece temsili görevler verilmesi, tüm işlerin sekreterya görevini yüklenen Adalet Bakanlığı bünyesindeki Daire Başkanlığı tarafından yapılıyor olması Danışma Kurulunu fonksiyonsuz hale getirmektedir.
* **Bilirkişilik Bölge Kurulları;** üyelerinin tamamı hakim ve savcılardan oluşuyor ve bu kurulda meslek odalarından herhangi bir temsilci bulunmuyor, bu hususu uygulamada özel ve teknik konularda hizmet veren bilirkişilerin sorunlarını tespitte ve çözümlenmesi konularında bu kurulların oluşumundaki eksik olarak görülmektedir. Kurulların başlıca görevleri arasında; bilirkişiliğe kabule ve bilirkişilerin sicile ve listeye kaydedilmesine karar vermek, temel ve alt uzmanlık alanlarına göre bilirkişilik listelerini oluşturmak, bilirkişilerin sicil ve listeden çıkarılmasına karar vermek, bilirkişilerin denetimini yapmak ve performansını ölçmek yer alıyor.
* Yasada Bölge Kurullarının listeden silme, inceleme ve araştırma sonucunda verdiği yasaklama kararları gibi işlemlerine itiraz ve dava hakkı ayrı bir maddede düzenlenmiştir. Dava açma idari yargıdaki dava açma süresine göre kısa tutulmuştur. İtirazın aynı kurula yapılması etkin bir başvuru yolu değildir.
* **Daire Başkanlığının görevi**; Bilirkişilik alanında uzmanlıkları tespit etmek, etik ilkeleri belirlemek, temel eğitimin usul ve esasları belirlemek, bilirkişilerin denetimine ve performansına ilişkin usul ve esasları belirlemek, özel hukuk tüzel kişilerinin ve bu tüzel kişilik bünyesinde bilirkişi olarak çalışacak kişilerin taşıması gereken nitelikleri belirlemek, bilirkişilik sicilini ve listesini tutmak, v.b. işleri olarak tanımlanmaktadır.
* Bilirkişilik müracaat sisteminde günümüz uygulamasında; yargı alanında bilirkişilik yapmak üzere 4 ayrı müracaat şekli yeniden düzenlenmiş ve tek bir müracaat şekline dönüşmüştür. Müracaatların tek bir standart getirilmesi olumlu bir adım olarak görülmektedir.
* **Bilirkişi tanımına**; çözümü uzmanlığı, özel veya teknik bilgiyi gerektiren hallerde oy ve görüşünü sözlü veya yazılı olarak vermesi için başvurulan gerçek kişiye veya denilerek **“özel hukuk tüzel kişisi”** getirilmiş ve bu şekilde özel hukuk tüzel kişilerin (ticari şirketlerin) bilirkişilik yapma yolu açılmıştır. Bilirkişilik kesinlikle uzman gerçek kişi eliyle yapılması gereken bir görevdir. Özel hukuk tüzel kişilerine bu hakkın verilmesi bilirkişiliğin ileride bu amaçla kurulacak şirketlere teslim edilmesi sonucunu doğuracaktır. Özel ve teknik bilgiye sahip bilirkişinin şirket bünyesinde görev yaparken bilirkişilik görevini bağımsız bir biçimde yerine getirmesi mümkün olamayacaktır.
* Kamulaştırma Kanunu’nun 15. maddesi yürürlükten kaldırılmaktadır. Maddenin yürürlükten kalkması ile birlikte Kamulaştırma Kanunu’nun bu maddesine dayalı olarak yürürlüğe konulan yönetmelikler ve Odaların uygulamaları ortadan kalkmış olacaktır. Buna karşılık kamulaştırma, hukuk davalarında bir uzmanlık alanı olarak belirlenmiştir.
* Meslek odalarının bilirkişilik hizmetlerindeki denetimi ve etkinliği nedeniyle kamulaştırma davalarındaki bilirkişilik sistemi en fazla disipline edilmiş ve sorunsuz bir alan iken, bu maddenin yürürlükten kaldırılması sonucunda kamulaştırma davalarındaki bilirkişilik hizmetleri de bilirkişiliğin genel sorunları ile karşı karşıya kalacaktır.
* Kanunun 10. maddesinin (f) fıkrası gereği; “Meslek mensubu olarak görev yapabilmek için mevzuat tarafından aranan şartları haiz olmak ve mesleğini yapabilmek için gerekli olan uzmanlık belgesi ve benzeri belgeye sahip olmak” şartı, meslek kuruluşları bakımından gerek teknik bilirkişilerin denetlenmesi ve uzmanlık eğitimlerinin verilmesi, gerekse sertifika düzenlenmesi gibi uygulamalar bakımından önemli bir düzenlemedir.
* **Bilirkişiliğe kabul şartlarında**; *“Meslek mensubu olarak görev yapabilmek için mevzuat tarafından aranan şartları haiz olmak ve mesleğini yapabilmek için gerekli olan uzmanlık alanını gösteren diploma, mesleki yeterlilik belgesi, uzmanlık belgesi veya benzeri belgeye sahip olmak”* maddesi meslek odalarının kendi iç mevzuatına göre bilirkişilik hizmetinin gerçek sahibinin yapmasının önünü açılmıştır.
* Yasada bazı temel ilkeler belirlenmiştir. Bilirkişilerin taraflarla görüşmesi, hukuki değerlendirme yapması, özel ve teknik bilgi dışında bilirkişiye başvurulması yasaklanmış, sır saklama yükümlüğüne yer verilmiş, birden fazla bilirkişi görevlendirilmesi gerekçe belirtilmesi koşuluna bağlanmış, bir kez rapor alınmasının esas olduğu belirtilmiştir. Hukuk öğrenimi görmüş kişiler, hukuk alanı dışında ayrı bir uzmanlığa sahip olduğunu belgelendirmedikçe, bilirkişi olarak görevlendirilemeyecek.
* Bilirkişilik sicilinden ve listesinden silinme şartları; bilirkişiliğe kabul şartlarının kaybı, kanuni sebep bulunmaksızın bilirkişilik görevinin ifasından kaçınılması, görevin süresi içinde tamamlanmaması, bilirkişinin etik ilkelere aykırı tutum ve davranışları, 3 üncü maddede sayılan temel ilkelere uyulmaması, düşük performans veya yetki süresinin dolması ya da bilirkişinin bizzat talep etmesi sicilden silinme sebepleri olarak sayılmaktadır.
* Bilirkişilerin raporlarının incelenmesi ve faaliyetlerinin denetlenmesi Bölge Kurulları tarafından yapılacaktır. Re’sen veya şikayet üzerine denetim yapılmaktadır. Hakim ve savcılar da inceleme ve denetim için Bölge Kurullarına bildirimde bulunacaktır. Yapılan inceleme sonucunda bilirkişi hakkında yasaklama kararı verilebilir.
* Ayrıca usul kanunları ile diğer kanunlardaki bilirkişilikle ilgili düzenlemelerin bu kanunla uyumunu sağlamak üzere bazı değişiklikler yapılmaktadır.
* Askeri ve idari yargıda bilirkişiler Bölge Kurullarının listesinden seçilmesi için ilgili kanunlarda değişiklik yapılmaktadır.
* Adli Tıp Kurumu Kanununda kurullar ve uzmanlıklarla ilgili değişiklikler yapılmıştır.
* Bilirkişi seçimi ve görevlendirmesi sırasında kanunlarla belirlenen kurallara uymamak hakim ve savcılara kınama cezası verilmesini gerektiren eylemler arasında sayılmaktadır.
* Kamulaştırma Kanunu’nun 15. maddesi yürürlükten kaldırılmıştır.
* Kamulaştırma bedelinin tespiti ve taşınmaz malın tesciline ilişkin davalarda SPK’ya kayıtlı faaliyet gösteren değerleme uzmanlarından seçilecek bilirkişiler için Bölge Kurullarının listelerinde bulunma şartı eklenmiştir.
* Aynı şekilde 5366 sayılı Yasaya, bu kanun kapsamında açılacak kamulaştırma bedelinin tespiti ve taşınmaz malın tesciline ilişkin davalarda Kamulaştırma Kanunu’nun 15. maddesine atıf yapılarak SPK’ya kayıtlı faaliyet gösteren değerleme uzmanlarından seçilecek bilirkişiler için Bölge Kurullarının listelerinde bulunma şartı eklenmiştir.
* Ceza ve Hukuk Usulü Kanunlarındaki düzenlemeler bu taslaktaki düzenlemelere uygun olarak değiştirilmektedir.
* Gerçeğe aykırı bilirkişilik yapanlara öngörülen 1 yıldan 3 yıla kadar hapis cezası, 3 yıldan 7 yıla çıkarılmıştır.