**FİKİR VE SANAT ESERLERİ HUKUKU**

**12. HAFTA**

**I) HUKUKİ İŞLEMLER, CEBRİ İCRA, REHİN VE HAPİS (DEVAM)**

3) CEBRİ İCRA, REHİN VE HAPİS

Manevi haklar cebri icraya, rehin veya hapis hakkına konu olmazlar.

FSEK md 61’e göre; 1. Eser sahibinin veya mirasçılardan birinin mülkiyeti altında bulunan henüz alenileşmemiş bir eserin müsvedde veya asılları; 2. Sinema eserleri hariç olmak üzere birinci bentte zikredilen eserler üzerindeki mali haklar; 3. Eser sahibinin, mali haklara dair hukuki muamelelerden doğan paradan gayrı alacakları; Kanuni veya akdi bir rehin hakkının, cebri icranın veya hapis hakkının konusu olamaz.

FSEK md. 62’ye göre; 1. Alenileşmiş bir eserin müsveddesi veya aslı; 2. Yayımlanmış bir eserin çoğaltılmış nüshaları; 3. Eser sahibinin korunmaya layık olan manevi menfaatlerini ihlal etmemek şartiyle alenileşmiş bir eser üzerindeki mali hakları; 4. Eser sahibinin mali haklara dair hukuki muamelelerden doğan para alacakları; Kanuni veya akdi bir rehin hakkının, cebri icranın yahut hapis hakkının konusunu teşkil edebilir.

4) MİRAS VE ÖLÜME BAĞLI TASARRUFLAR

Genel olarak eser sahipliği hakkının mirasla intikali mümkün değildir.

Manevi hakların miras ile intikali söz konusu değildir, bunlar üzerindeki kullanma hakkının intikali söz konusu olabilir. FSEK md. 19’a göre eser sahibi, manevi hakların ölümden sonra kullanımı konusunda bazı kişi veya kişileri yetkilendirilebilir. Bu yetki sağlar arası bir hukuki işlemle veya miras sözleşmesi veya vasiyetname gibi ölüme bağlı tasarruflarla yapılabilir. Yetkilendirilen kişi, gerçek veya tüzelkişi; kamu ya da özel hukuk tüzel kişisi; veyahut meslek birliği olabilir. Bu şekilde bir devir yapılmamışsa vasiyeti tenfiz memuru yetki devri bakımından ikinci sırada bulunmaktadır. Eğer o da bulunmuyorsa bu yetkiler sırayla sağ kalan eşi ile çocuklarına ve mansup mirasçılarına, ana ve babasına veya kardeşlerine intikal eder. FSEK md. 14/III, 15/III ve 16/III’te düzenlenen manevi haklar bakımından dördüncü ve beşinci sıradaki bu hakları kullanma yetkisine sahip olan kişiler bulunmaktadır. İlk üç sırada kimsenin bulunmaması veya bulunup da yetkilerini kullanmaması hâlinde, eser sahibinden veya halefinden mali bir hak iktisap eden kimse, meşru bir menfaati bulunduğunu ispat şartıyla, FSEK md. 14/III, 15/III ve 16/III’de düzenlenen manevi hakları kendi namına kullanabilir (FSEK md. 19/III). FSEK md. 14/III, 15/III ve 16/III’te düzenlenen manevi haklar bakımından beşinci sırada, Kültür ve Turizm Bakanlığı bulunmaktadır (FSEK md. 19/V).

Mali hakların miras ile intikali mümkündür, ölüme bağlı tasarruflara konu olabilir (FSEK md. 63).

II) HUKUK DAVALARI

Fikri haklara tecavüz hâlinde başvurulacak hukuk davaları şunlardır:

■ Manevi haklar bakımından tecavüzün ref’i davası (FSEK md. 66-67)

■ Mali haklar bakımından tecavüzün ref’i davası (FSEK md. 66-68)

■ Tecavüzün men’i davası (FSEK md. 69)

■ Manevi tazminat davası (FSEK md. 70/I)

■ Maddi tazminat davası (FSEK md. 70/II)

■ Elde edilen kârın verilmesi davası (FSEK md. 70/III)

Hukuk davalarında davacı eser sahibi, müşterek eser sahipleri veya iştirak halinde eser sahipleri, mirasçılar, mali hakları kullanmaya yetkili kişiler, mali hakları devralanlar, meslek birlikleri vb olabilir. Davalı kural olarak eser sahibinin haklarını ihlal eden kişilerdir.

**Tecavüzün refi davası;** FSEK md. 66’ya göre, Manevi ve mali hakları tecavüze uğrayan kimse tecavüz edene karşı tecavüzün ref'ini dava edebilir. FSEK md. 67’ye göre Henüz alenileşmemiş bir eser, sahibinin rızası olmaksızın veya arzusuna aykırı olarak umuma arzedildiği takdirde tecavüzün ref'i davası, ancak umuma arz keyfiyetinin çoğaltılmış nüshaların yayımlanması suretiyle vakı olması halinde açılabilir. Aynı hüküm, esere, sahibinin arzusuna aykırı olarak adının konulduğu hallerde de caridir. Dava için, tecavüzün veya hukuki sonuçlarının devam ediyor olması şartı aranmaktadır. Tecavüz fiilinin tamamen sona erdikten sonra tekrardan ortaya çıkma ihtimali varsa tecavüzün ref’i değil tecavüzün men’i davası (FSEK md. 69) açılır. Tecavüzün ref’i davasının açılabilmesi için, tecavüzde bulunanın kusuru (FSEK md. 66/III) veya hak sahibinin zarara uğraması şart değildir. Zarar ve kusur bulunması hâlinde ise, maddi tazminat davası ile zararın tazmini mümkündür.

Bu noktada telif tazminatından bahsedilmelidir. FSEK md. 68’e göre, Eseri, icrayı, fonogramı veya yapımları hak sahiplerinden FSEK’e uygun yazılı izni almadan, işleyen, çoğaltan, çoğaltılmış nüshaları yayan, temsil eden veya her türlü işaret, ses veya görüntü nakline yarayan araçlarla umuma iletenlerden, izni alınmamış hak sahipleri sözleşme yapılmış olması hâlinde isteyebileceği bedelin veya FSEK hükümleri uyarınca tespit edilecek rayiç bedelin en çok üç kat fazlasını isteyebilir.

**Tecavüzün meni davası;** FSEK md. 69’un başlığı “Tecavüzün men’i davası” şeklindedir. Madde metninde ise, “…eser sahibi muhtemel tecavüzün önlenmesini dava edebilir” ifadesine yer verilerek “men” kelimesi yerine, “önleme” sözcüğü kullanılmıştır. Tecavüz başlamış ve devam ediyorsa, tecavüzün ref’i ile tecavüzün men’i davaları birlikte açılabilmektedir.

**Tazminat Davası;** Manevi ve mali haklar ile bağlantılı hakların ihlal edilmesi hâlinde, hak sahibi manevi (FSEK md. 70/I) ve maddi tazminat (FSEK md. 70/II) davalarını açma imkânına sahiptir.