### TÜRK BORÇLAR HUKUKUNUN DAYANDIĞI İLKELER

Türk Borçlar Kanunu liberal anlayışı yansıtan ve bu anlamda irade özerkliğine dayanan bir kanundur. Genel hükümleri itibariyle soyutlamalar içeren, tümü itibariyle 19. yy ’da satış sözleşmesinden yapılan soyutlamalarla bu süreç başlamaktadır. Özel hükümler itibariyle açık ve basittir. Kanunun Kaynağını Alman ve İsviçre Hukukları oluşturmaktadır.

Kanun irade özerkliğine dayandığı için emredici hükümler azınlıktadır. Esasen yedek hukuk kurallarıyla düzenlenmektedir. Fakat son dönemlerde kartelleşme, iradelerin gerçek anlamda oluşmaması gibi sebeplerle zayıfı koruma düşüncesiyle emredici hükümler oluşturulmaya başlanmıştır. Bu kendisini en çok tüketici hukuku, iş hukuku gibi alanlarda göstermektedir. Emredici kurallara;

- Kamu düzeni

- Zayıfların korunması

- Genel ahlak gibi sebeplerle başvurulmaktadır.

Sözleşme hürriyetinin çeşitli boyutları vardır. Bunlar Doktrinde ve Yargı kararlarında kabul edildikleri şekliyle şunlardır:

1. Sözleşme yapıp yapmama özgürlüğü
2. Sözleşmenin tarafını seçme özgürlüğü
3. Şekil özgürlüğü
4. Sözleşmeyi değiştirme ya da ortadan kaldırma hürriyeti
5. Akdin tipini belirleme özgürlüğü

Kanunda sayılmış olan çeşitli sözleşme türlerine tip sözleşmeler denilir. Bu sözleşmelerin esaslı unsurları kanun tarafından saptanmıştır. Buna karşın, sözleşme hürriyeti çerçevesinde tarafların yapacaklar sözleşmeler kanuni tipe tamamıyla uymayabilir. Bu gibi durumlarda isimsiz sözleşmelerden söz edilir.

Sözleşme hürriyeti Anayasal ve Kanuni dayanağa sahip olan bir hürriyettir. Anayasa m. 48’de sözleşme özgürlüğü şu şekilde düzenleniştir: “Herkes, dilediği alanda çalışma ve sözleşme hürriyetlerine sahiptir. Özel teşebbüsler kurmak serbesttir.” Görüldüğü gibi sözleşme hürriyetinin özü olan irade serbestisi Anayasa tarafından güvence altına alınmıştır.

TBK m. 26’da da “Taraflar, bir sözleşmenin içeriğini kanunda öngörülen sınırlar içinde özgürce belirleyebilirler.” Hükmü ile sözleşme hürriyeti kanuni dayanağa sahip kılınmıştır.

Sözleşme hürriyetine ilişkin kanuni dayanak ise, AY m. 13 vd. hükümlerde gösterilmiş olan temel hak ve hürriyetlerin kısıtlanması rejimine uygun olarak, TBK m. 27’de yer almaktadır. Hükme göre “Kanunun emredici hükümlerine, ahlaka, kamu düzenine, kişilik haklarına aykırı veya konusu imkânsız olan sözleşmeler kesin olarak hükümsüzdür.“ O halde denilebilir ki sözleşme özgürlüğünün sınırları: emredici hükümlere aykırılık; ahlaka, kamu düzenine, kişilik haklarına aykırılık veya sözleşmenin konusunun imkansız olmasıdır.

Kaynak: Aral, Fahrettin / Ayrancı, Hasan, Borçlar Hukuku Özel Hükümler