Çocuk Hukuku (9. Hafta)

Konu: Velayet

Velayet, küçüklerin, bazı durumlarda da dergin kısıtlı çocukların kişiliğine, mallarına özen göstermek ve onu temsil etmek konusunda ana babaya yüklenen görevlerle, bunların çocuğun yararına uygun biçimde yerine getirilmesi sağlayan yetkileri içeren ve yalnızca çocuğun korunması amacına güden bir kurumdur.

Velayette ana amaç çocuğun yararının korunmasıdır. Çocuğun yararı, gerek maddi gerekse de manevi yararı olabilir. Manevi yarar ile kast edilen çocuğun büyümesi, gelişmesi, eğitimi ve diğer her türlü psiko-sosyolojik gelişimidir. Velayetin bir diğer özelliği süreye bağlı olmamasıdır. Velayetin kaldırılmasını gerektiren bir sebep ortaya çıkmadıkça velayet, veli tarafından kullanılmaya devam edecek olan bir yetkidir. Velayet, kapsadığı bütün yetkilerle bir bütün teşkil etmektedir. Başka deyişle, yetkiler bölüştürülemezler, veli velayetin kendisine verdiği bütün yetkileri kullanabilir. Velayetin bir diğer özelliği kamu düzeninden olmasıdır.

Velayete sahip olanlar ana-baba, üvey ana-baba ve evlat edinendir. Bu kişiler dışında velayete ilişkin yetkilerin bir başka kimse tarafından kullanılması söz konusu olamayacaktır. Velayet altında bulunanlar ise ergin olmayan çocuklar ile kısıtlanmasına rağmen hakim tarafından vasi atanmasının gerekli görülmediği durumdaki çocuklardır.

Velayetin kullanılmasında, her şeyden önce çocuğun yüksek yararına göre hareket edilmesi gerekmektedir. Bunun yanında çocuğun fikrinin de gözetilmesi gerekmektedir. Ana-baba evli iken velayeti birlikte kullanmaktadır. Buna karşın ana-babanın boşanması halinde velayet tek bir tarafa bırakılmaktadır. Bu noktada birlikte velayetin mümkün olup olmadığı tartışmalı bir husustur.

Velayet çok çeşitli sebeplerle sona erebilir. Bu sebeplerden ilki kanundan dolayı sona erme halidir. Buna örnek olarak ana-babadan birisinin ölümü gösterilebilir. Bunun yanında velayet mahkeme kararı ile de sona erebilir.

Velayet bir bütün olması sebebiyle çok çeşitli yetkileri içermektedir. Bu yetkilere örnek olarak şunlar gösterilebilir:

* Çocuğa bakma ve onunla birlikte yaşama
* Çocuğu yetiştirme ve eğitme
* Çocuğun ana-babasının sözünü dinleme yükümlülüğü
* Çocuğun öz adının konulması
* Çocuğun yerleşim yerinin belirlenmesi
* Çocuğun mallarının yönetimi
* Çocuğun mallarını kullanma hakkı
* Çocuk mallarının gelirinin harcanması
* Çocuk mallarının kısmen sarf edilmesi
* Para dışındaki diğer malların sarfı
* Çocuğun mallarının korunması
* Çocuğun temsili

Velayet, Türk Medeni Kanunu’nda şu şekilde düzenlenmiştir:

ALTINCI AYIRIM

VELÂYET

*A. Genel olarak*

*I. Koşullar*

**Madde 335-** Ergin olmayan çocuk, ana ve babasının velâyeti altındadır. Yasal sebep olmadıkça velâyet ana ve babadan alınamaz.

Hâkim vasi atanmasına gerek görmedikçe, kısıtlanan ergin çocuklar da ana ve babanın velâyeti altında kalırlar.

*II. Ana ve baba evli ise*

**Madde 336-** Evlilik devam ettiği sürece ana ve baba velâyeti birlikte kullanırlar.

Ortak hayata son verilmiş veya ayrılık hâli gerçekleşmişse hâkim, velâyeti eşlerden birine verebilir.

Velâyet, ana ve babadan birinin ölümü hâlinde sağ kalana, boşanmada ise çocuk kendisine bırakılan tarafa aittir.

*III. Ana ve baba evli değilse*

**Madde 337-** Ana ve baba evli değilse velâyet anaya aittir.

Ana küçük, kısıtlı veya ölmüş ya da velâyet kendisinden alınmışsa hâkim, çocuğun menfaatine göre, vasi atar veya velâyeti babaya verir.

*IV. Üvey çocuklar*

**Madde 338-** Eşler, ergin olmayan üvey çocuklarına da özen ve ilgi göstermekle yükümlüdürler.

Kendi çocuğu üzerinde velâyeti kullanan eşe diğer eş uygun bir şekilde yardımcı olur; durum ve koşullar zorunlu kıldığı ölçüde çocuğun ihtiyaçları için onu temsil eder.

*B. Velâyetin kapsamı*

*I. Genel olarak*

**Madde 339-** Ana ve baba, çocuğun bakım ve eğitimi konusunda onun menfaatini göz önünde tutarak gerekli kararları alır ve uygularlar.

Çocuk, ana ve babasının sözünü dinlemekle yükümlüdür.

Ana ve baba, olgunluğu ölçüsünde çocuğa hayatını düzenleme olanağı tanırlar; önemli konularda olabildiğince onun düşüncesini göz önünde tutarlar.

Çocuk, ana ve babasının rızası dışında evi terkedemez ve yasal sebep olmaksızın onlardan alınamaz.

Çocuğun adını ana ve babası koyar.

*II. Eğitim*

**Madde 340-** Ana ve baba, çocuğu olanaklarına göre eğitirler ve onun bedensel, zihinsel, ruhsal, ahlâkî ve toplumsal gelişimini sağlar ve korurlar.

Ana ve baba çocuğa, özellikle bedensel ve zihinsel engelli olanlara, yetenek ve eğilimlerine uygun düşecek ölçüde, genel ve meslekî bir eğitim sağlarlar. (1)

*III. Dinî eğitim*

**Madde 341-** Çocuğun dinî eğitimini belirleme hakkı ana ve babaya aittir.

Ana ve babanın bu konudaki haklarını sınırlayacak her türlü sözleşme geçersizdir.

Ergin, dinini seçmekte özgürdür.

*IV. Çocuğun temsil edilmesi*

**Madde 342-** Ana ve baba, velâyetleri çerçevesinde üçüncü kişilere karşı çocuklarının yasal temsilcisidirler.

İyiniyetli üçüncü kişiler, eşlerden her birinin diğerinin rızasıyla işlem yaptığını varsayabilirler.

Vesayet makamlarının iznine bağlı hususlar dışında kısıtlıların temsiline ilişkin hükümler velâyetteki temsilde de uygulanır.

*V. Çocuğun fiil ehliyeti*

**Madde 343-** Velâyet altındaki çocuğun fiil ehliyeti, vesayet altındaki kişinin ehliyeti gibidir.

Çocuk, borçlarından ana ve babanın çocuk malları üzerindeki haklarına bakılmaksızın kendi malvarlığı ile sorumludur.

*VI. Çocuğun aileyi temsil etmesi*

**Madde 344-** Velâyet altındaki çocuk, ayırt etme gücüne sahip ise ana ve babanın rızasıyla aile adına hukukî işlemler yapabilir; bu işlemlerden dolayı ana ve baba borç altına girer.

*VII. Çocuk ile ana ve baba arasındaki hukukî işlemler*

**Madde 345-** Çocuk ile ana veya baba arasında ya da ana ve babanın menfaatine olarak çocuk ile üçüncü kişi arasında yapılacak bir hukukî işlemle çocuğun borç altına girebilmesi, bir kayyımın katılmasına ve hâkimin onayına bağlıdır.

*C. Çocuğun korunması*

*I. Koruma önlemleri*

**Madde 346-** Çocuğun menfaati ve gelişmesi tehlikeye düştüğü takdirde, ana ve baba duruma çare bulamaz veya buna güçleri yetmezse hâkim, çocuğun korunması için uygun önlemleri alır.

*II. Çocukların yerleştirilmesi*

**Madde 347-** Çocuğun bedensel ve zihinsel gelişmesi tehlikede bulunur veya çocuk manen terk edilmiş hâlde kalırsa hâkim, çocuğu ana ve babadan alarak bir aile yanına veya bir kuruma yerleştirebilir.

Çocuğun aile içinde kalması ailenin huzurunu onlardan katlanmaları beklenemeyecek derecede bozuyorsa ve durumun gereklerine göre başka çare de kalmamışsa, ana ve baba veya çocuğun istemi üzerine hâkim aynı önlemleri alabilir.

Ana ve baba ile çocuğun ödeme gücü yoksa bu önlemlerin gerektirdiği giderler Devletçe karşılanır.

Nafakaya ilişkin hükümler saklıdır.

*III. Velâyetin kaldırılması*

*1. Genel olarak*

**Madde 348-** Çocuğun korunmasına ilişkin diğer önlemlerden sonuç alınamaz ya da bu önlemlerin yetersiz olacağı önceden anlaşılırsa, hâkim aşağıdaki hâllerde velâyetin kaldırılmasına karar verir:

1. **(Değişik: 1/7/2005-5378/38 md.)** Ana ve babanın deneyimsizliği, hastalığı, başka bir yerde bulunması veya benzeri sebeplerden biriyle velayet görevini gereği gibi yerine getirememesi.

2. Ana ve babanın çocuğa yeterli ilgiyi göstermemesi veya ona karşı yükümlülüklerini ağır biçimde savsaklaması.

Velâyet ana ve babanın her ikisinden kaldırılırsa çocuğa bir vasi atanır.

Kararda aksi belirtilmedikçe, velâyetin kaldırılması mevcut ve doğacak bütün çocukları kapsar.

*2. Ana veya babanın yeniden evlenmesi hâlinde*

**Madde 349-** Velâyete sahip ana veya babanın yeniden evlenmesi, velâyetin kaldırılmasını gerektirmez. Ancak, çocuğun menfaati gerektirdiğinde velâyet sahibi değiştirilebileceği gibi, durum ve koşullara göre velâyet kaldırılarak çocuğa vasi de atanabilir.

*3. Velâyetin kaldırılması hâlinde ana ve babanın yükümlülükleri*

**Madde 350-** Velâyetin kaldırılması hâlinde ana ve babanın çocuklarının bakım ve eğitim giderlerini karşılama yükümlülükleri devam eder.

Ana ve baba ile çocuğun ödeme gücü yoksa bu giderler Devletçe karşılanır.

Nafakaya ilişkin hükümler saklıdır.

*IV. Durumun değişmesi*

**Madde 351-** Durumun değişmesi hâlinde, çocuğun korunmasına ilişkin önlemlerin yeni koşullara uydurulması gerekir.

Velâyetin kaldırılmasını gerektiren sebep ortadan kalkmışsa hâkim, re'sen ya da ana veya babanın istemi üzerine velâyeti geri verir.