**FİKİR VE SANAT ESERLERİ HUKUKU**

**11. HAFTA**

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

Manevi hakların hukuki işleme konu olması ve mirasla intikali mümkün değildir, çünkü bu haklar sahibinin kişiliğine sıkı sıkıya bağlıdır. Ancak 3. kişilere bu hakları kullanma yetkisi verilebilir veya ölümle birlikte kullanma yetkisi mirasçılara intikal edebilir. Yargıtay’a göre “*…eser sahibinin şahsına has ve onun tarafından kullanılacak manevi hakları, devir alana bu gibi sözleşmeler nakletmez. Hatta ismin zikrini isteyebilmek yetkisi, kısaltma ve değişikliklere karşı müdahale etmek salahiyeti, eserin mahiyet ve hususiyetini bozan her türlü değiştirmelere muhalefet hakkı gibi manevi haklardan feragat olunduğu yolunda şart ihtiva eden mukaveleler de hükümsüzdür…”* Eser sahibinin ölümünden sonra manevi hakları kimlerin kullanabileceği FSEK md. 19 da belirtilmiştir.

Mali haklar ise hukuki işleme konu olabilir ve mirasla intikal eder.

1) SÖZLEŞMELER

Belirtildiği üzere manevi hakların ancak kullanım yetkisi devredilebilir. FSEK md 19’a göre “Eser sahibi 14 ve 15 inci maddelerin birinci fıkralariyle kendisine tanınan salahiyetlerin kullanılış tarzlarını tesbit etmemişse yahut bu hususu her hangi bir kimseye bırakmamışsa bu salahiyetlerin ölümünden sonra kullanılması, vasiyeti tenfiz memuruna; bu tayin edilmemişse sırasiyle sağ kalan eşi ile çocuklarına ve mansup mirasçılarına, ana - babasına, kardeşlerine aittir”. Maddenin 3. fıkrasına göre ise, eğer bu kimseler yetkilerini kullanmazlarsa, eser sahibinden mali bir hak iktisap eden kimse meşru bir menfaati bulunuyorsa bu yetkileri kullanabilir.

Mali haklar bakımından ise Asli İktisap başlıklı FSEK md 48’e göre eser sahibi veya mirasçıları mali haklarını süre, yer ve içerik bakımından sınırlı veya sınırsız-karşılıklı veya karşılıksız olarak devredebilir. Mali hakların devredilmesine ilişkin sözleşmelere devir sözleşmesi, kullanım yetkisinin devrine ilişkin sözleşmelere ise ruhsat veya lisans adı verilir. Nitekim FSEK md. 48/2 “Mali hakları sadece kullanma salahiyeti de diğer bir kimseye bırakılabilir. (Ruhsat)” diyerek lisans sözleşmelerini ifade etmiştir. Mali hakların devri ile lisans (ruhsat) verilmesi birbirinden farklıdır. Mali hakların devrinde, devre konu olan bizzat mali hakkın kendisidir. Oysaki lisansa konu olan, mali hakkın kendisi değil, o mali haktan faydalanma (kullanma) yetkisidir. Böylece lisans veren, mali haklarının tamamının ya da bir kısmının kullanım yetkisini üçüncü kişiye devreder. Eğer mali hak devredilirse, haklar devredenin mal varlığından çıkar, tamamen devralana geçer ancak yine de başkalarına devredilebilmesi için FSEK 49 gereğince izin alınması gereklidir.

Nitekim FSEK md. 49 ise devren iktisabı düzenlemiştir; “Eser sahibi veya mirasçılarından mali bir hak veya böyle bir hakkı kullanma ruhsatını iktisap etmiş olan bir kimse, ancak bunların yazılı muvafakatiyle bu hakkı veya kullanma ruhsatını diğer birine devredebilir. İşleme hakkının devrinde, devren iktisap eden kimse hakkında da eser sahibi veya mirasçılarının aynı suretle muvafakatı şarttır.” Bu madde hükmüne göre mali hakları devralan veya lisans alan kimse, eser sahibinin veya mirasçılarının yazılı izni ile bunları bir başkasına devredebilir.

Lisans sözleşmelerinde ise mali hakların kullanım yetkileri verilmektedir. FSEK basit lisans ve tam lisans ayrımı yapmıştır. FSEK’te lisans sözleşmeleri ikiye ayrılmıştır. Bir mali hakkı kullanma yetkisi, lisans alan dışında başka kişilere de devredilebilecek şekilde bir lisans sözleşmesi yapılırsa, buna basit lisans adı verilir. Bir mali hakkı kullanma yetkisi lisans alan dışında başka kişilere de devredilemeyecek şekilde bir lisans sözleşmesi yapılırsa, buna tam lisans adı verilir (FSEK md. 56/1). Kanun veya sözleşmeden aksi anlaşılmadıkça her ruhsat basit sayılır. Basit ruhsatlar hakkında hasılat kirasına, tam ruhsatlar hakkında intifa hakkına dair hükümler uygulanır. (FSEK md. 56/2-3)

Mali haklar FSEK md. 48 gereği süreli ya da süresiz, ülkenin tamamı ya da bir bölgesi için, tamamen ya da kısmen, ivazlı ya da ivazsız devre konu olabilirler.

FSEK md. 50’ye göre “*48 ve 49 uncu maddelerde sayılan tasarruf muamelelerine dair taahhütler, eser henüz vücuda getirilmeden önce yapılmış olsa dahi muteberdir.*” Dolayısıyla henüz meydana getirilmeyen eserleri konu alan devir ya da lisans sözleşmelerine ilişkin taahhüt işlemlerini yapmaya bir engel bulunmamaktadır. Ancak tasarruf işlemini yapamaz, çünkü eser henüz meydana getirilmemiş ve hakların ortaya çıkmamıştır. Devir ve lisans sözleşmelerine ilişkin taahhütler, taraflarından her birince, ihbar tarihinden bir yıl sonra geçerli olmak üzere feshedilebilir. FSEK md. 50/2’ye göre eser tamamlanmadan önce, eser sahibi ölür veya tamamlama kabiliyetini yitirir veya kusuru olmaksızın eserin tamamlanması imkansız hale bu taahhütler kendiliğinden fesh olunmuş sayılır. Diğer tarafın iflas etmesi veya sözleşme uyarınca devraldığı mali hakları kullanmaktan aciz duruma düşmesi veya kusuru olmaksızın kullanmanın imkansız hale gelmesi hallerinde de aynı hüküm uygulanır.

FSEK md. 51’e göre, İleride çıkarılacak mevzuatın eser sahibine tanıması muhtemel mali hakların devrine veya bunların başkaları tarafından kullanılmasına ilişkin sözleşmeler batıldır. FSEK md. 52 sözleşmeler bakımından şekil şartı getirmiştir. Buna göre “Mali haklara dair sözleşme ve tasarrufların yazılı olması ve konuları olan hakların ayrı ayrı gösterilmesi şarttır.” FSEK md. 55’ göre ise “Aksi kararlaştırılmış olmadıkça mali bir hakkın devri veya bir ruhsatın verilmesi eserin tercüme veya sair işlenmelerine şamil değildir.” Dolayısıyla işleme hakkının da ayrıca devredilmesi gerekmektedir.

FSEK md. 54’e göre “Mali bir hakkı yahut kullanma ruhsatını devre salahiyetli olmayan kimseden iktisap eden, hüsnüniyet sahibi olsa bile himaye görmez.” Dolayısıyla iyiniyetle de olsa, eğer yetkisiz olmayan kişiden hak iktisap edilmesi mümkün değildir.

FSEK md. 57’ye göre Asıl veya çoğaltılmış nüshalar üzerindeki mülkiyet hakkının devri, aksi kararlaştırılmış olmadıkça, fikri hakların devrini ihtiva etmez.”

2) HAKTAN VAZGEÇME

FSEK md. 60’a göre eser sahibi veya mirasçıları mali haklardan vazgeçebilirler. Ancak vazgeçme hak üzerinde yapılmış tasarrufları ihlal etmemelidir. Vazgeçme iradesi resmi senet (noter) ile açıklanmalıdır ve Resmi Gazete’de ilan edilmelidir.