

**FİNANSED YAYINLARI**  
**TİCARET HUKUKU 2023/1. GÜNCELLEME NOTU**

**\*\*\*Şirketler Topluluğunda Sorumluluk Rejimi**

✓ **Tam Hâkimiyetin Mevcut Olmadığı Hâllerde**

a) Hâkim şirket, hâkimiyetini bağlı şirketi kayba uğratacak şekilde kullanamaz. Özellikle bağlı şirketi, iş, varlık, fon, personel, alacak ve borç devri gibi hukuki işlemler yapmaya; kârını azaltmaya ya da aktarmaya; malvarlığını aynı veya kişisel nitelikte haklarla sınırlandırmaya; kefalet, garanti ve aval vermek gibi sorumluluklar yüklenmeye; ödemelerde bulunmaya; haklı bir sebep olmaksızın tesislerini yenilememek, yatırımlarını kısıtlamak, durdurmak gibi verimliliğini ya da faaliyetini olumsuz etkileyen kararlar veya önlemler almaya yahut gelişmesini sağlayacak önlemleri almaktan kaçınmaya yönelmez; meğer ki, kayıp, o faaliyet yılı içinde fiilen denkleştirilsin veya kaybın nasıl ve ne zaman denkleştirileceği belirtilmek suretiyle en geç o faaliyet yılı sonuna kadar, bağlı şirkete denk değerde bir istem hakkı tanınsın.

b) Denkleştirme, faaliyet yılı içinde fiilen yerine getirilmez veya süresi içinde denk bir istem hakkı tanınmazsa, bağlı şirketin her pay sahibi, hâkim şirketten ve onun kayba sebep olan yönetim kurulu üyelerinden şirketin zararını tazmin etmelerini isteyebilir. Hâkim, istem üzerine veya resen somut olayda hakkaniyete uygun düşecekse, tazminat yerine bu maddenin ikinci fıkrası hükümlerine göre, davacı pay sahiplerinin paylarının hâkim şirket tarafından satın alınmasına veya duruma uygun düşen ve kabul edilebilir başka bir çözüme karar verebilir.

c) Alacaklılar da, (b) bendi uyarınca, şirket iflas etmemiş olsa bile, şirketin zararının şirkete ödenmesini isteyebilirler.

d) Kayba sebebiyet veren işlemin, aynı veya benzer koşullar altında, şirket menfaatlerini dürüstlük kuralına uygun olarak gözeten ve tedbirli bir yöneticinin özeniyle hareket eden,

bağımsız bir şirketin yönetim kurulu üyeleri tarafından da yapılabileceği veya yapılmasından kaçınılabileceğinin ispatı hâlinde tazminata hükmedilemez.

Hâkim teşebbüsün merkezinin yurt dışında bulunması hâlinde tazminat davası bağlı şirketin merkezinin bulunduğu yer asliye ticaret mahkemesinde açılır.

TTK m. 202/2. fıkrası uyarınca, hakimiyetin uygulanması ile gerçekleştirilen ve bağlı şirket bakımından açıkça anlaşılabilir haklı bir sebebi bulunmayan, birleşme, bölünme, tür değiştirme, fesih, menkul kıymet çıkarılması ve önemli esas sözleşme değişikliği gibi işlemlerde, genel kurul kararına red oyu verip tutanağa geçiren veya yönetim kurulunun bu ve benzeri konulardaki kararlarına yazılı olarak itiraz eden pay sahipleri; hâkim teşebbüsten, zararlarının tazminini veya paylarının varsa en az borsa değeriyle, böyle bir değer bulunmuyorsa veya borsa değeri hakkaniyete uygun düşmüyorsa, gerçek değerle veya genel kabul gören bir yönteme göre belirlenecek bir değerle satın alınmasını mahkemeden isteyebilirler. **Değer belirlenirken mahkeme kararına en yakın tarihteki veriler esas alınır. Tazminat veya payların satın alınmasını istem davası, genel kurul kararının verildiği veya yönetim kurulu kararının ilân edildiği tarihten başlayarak iki yılda zamanaşımına uğrar.**

✓ **Tam Hâkimiyetin Mevcut Olduğu Hâllerde**

Bir ticaret şirketinin bir sermaye şirketinin paylarının ve oy haklarının doğrudan veya dolaylı olarak % 100'üne sahip olması "tam hâkimiyet" in varlığına yol açar. Bu hâlde, hâkim şirketin yönetim kurulunun aldığı kararlara bağlı şirketin organları uymak zorundadır. Bağlı şirketin yönetim kurulu üyeleri, yöneticileri ve sorumlu tutulabilecek ilgililer, talimatlara uymaları nedeniyle, şirkete ve pay sahiplerine karşı sorumlu tutulamazlar.

Bu düzenlemenin Kanununun 204. maddesinde yer verilen istisnasına göre bağılı şirketin ödeme gücünü açıkça aşan, varlığını tehlikeye düşürebilecek olan veya önemli varlıklarını kaybetmesine yol açabilecek nitelik taşıyan talimat verilemez.

Bağılı şirketin yönetim kurulu üyeleri, yöneticileri ve sorumlu tutulabilecek ilgililer, yukarıda açıklanan 203. ve 204. maddeler kapsamındaki talimatlara uymaları nedeniyle, şirkete ve pay sahiplerine karşı sorumlu tutulamazlar.

Hâkim şirket ve yöneticilerinin, 203. madde çerçevesinde verdikleri talimatlar dolayısıyla bağılı şirkette oluşan kayıp, o hesap yılı içinde, denkleştirilmediği veya zamanı ve şekli de belirtilerek şirkete denk bir istem hakkı tanınmadığı takdirde, zarara uğrayan alacaklılar "hâkim şirkete" ve "onun kayıptan sorumlu yönetim kurulu üyelerine" karşı tazminat davası açabilirler.

Davalılar, krediden ve benzeri sebeplerden kaynaklanan alacaklarda, davacının, denkleştirmenin yapılmadığını veya istem hakkının tanınmadığını bilerek söz konusu alacağı doğuran ilişkiye girdiğini veya işin niteliği gereği bu durumu bilmesi gerektiğini ispatlayarak sorumluluktan kurtulabilirler.

## **C. Sürdürülebilir Finans Alanındaki Gelişmelerin ve Düzenlemelerin Anonim Şirketlere Etkileri**

### **1. Sürdürülebilir Finans Kavramı ve Önemi**

Dünyada son yıllarda yaşanan sosyal gelişmeler ve çevresel olumsuzluklar, kalkınmanın sadece iktisadi bir hedef olmadığını ortaya koymuş, bunun sonucu olarak da sürdürülebilir kalkınma anlayışının benimsenmesi gereği ortaya çıkmıştır. Aksi halde mevcut koşullar altında çevreye ve sosyal değişimlere duyarlık göstermeden mevcut büyümenin sürdürülemediği, özellikle iklim değişikliği, çevresel tahribatlar ile gün yüzüne çıkmıştır. Öte yandan, sürdürülebilir kalkınma hedeflerinin gerçekleştirilmesi için ihtiyaç duyulan kaynağın da yalnızca kamu kaynakları ile sağlanmasının mümkün olamayacağı anlaşılmış ve söz konusu kaynağın sağlanmasında kamu maliyesinin yanı sıra finans sektöründen de yararlanılması gereğini ortaya çıkarmıştır. Bu gelişmeler sürdürülebilir finans kavramının doğmasına yol açmıştır.

"Bu kabulden hareketle, sürdürülebilir finans, finansal piyasalardaki uygulamalarda, ürünlerde, politikalarda çevresel, sosyal ve kurumsal yönetsel ("enviromental, social, governance"/"ESG") faktörlerin dikkate alınması şeklinde tanımlanmaktadır.

### **2. Sürdürülebilir Finansa İlişkin Uluslararası Düzenlemeler**

Sürdürülebilir finansa ilişkin son yıllarda uluslar üstü kuruluşlar nezdinde önemli çalışmalar yapılmıştır. Bunların tümüne değinmek, şüphesiz şirketler hukukunun alanının dışında çıkmaktadır. Ancak anonim şirketler hukukuna etkileri itibarıyla bunlardan en önemlilerine değinilecek olursa, başta Birleşmiş Milletler nezdinde yapılan strateji oluşturmaya yönelik çalışmaların ardından özellikle

Avrupa Birliği'nde bu konuda son derece önemli gelişmelerin yaşandığı, hatta hazırlanmış olan taslaklar göz önüne alındığında bu alandaki çalışmaların devam ettiği de söylenmelidir.

Bunlara kısaca değinmek gerekirse, ilk olarak Birleşmiş Milletler Genel Kurulu'nda, 27.09.2015 tarihinde Sürdürülebilir Kalkınma için 2030 Ajandası'nın ("The 2030 Agenda for Sustainable Development") kabul edildiğini ifade etmek gerekir.

### **3. Türk Ticaret Kanunu'nda Sürdürülebilir Finansla İlişkin Düzenlemeler**

6102 sayılı TTK'nın 88 inci maddesine 02.06.2022 tarih ve 7408 sayılı Kanun'la eklenen altıncı fıkra ile, "Kamu Gözetimi, Muhasebe ve Denetim Standartları Kurumu, belirlediği işletmeler ve kuruluşlar için uygulamada birliği ve sürdürülebilirliğe ilişkin raporlamaların uluslararası alanda geçerliliğini sağlamak amacıyla uluslararası standartlarla uyumlu olacak şekilde Türkiye Sürdürülebilirlik Raporlama Standartlarını belirlemeye ve yayımlamaya yetkilidir.

Belirli alanları düzenlemek ve denetlemek üzere kanunla kurulan kurum ve kurullar, Türkiye Sürdürülebilirlik Raporlama Standartlarına uygun olmak şartıyla, kendi alanları için geçerli olacak standartlarla ilgili olarak ayrıntıya ilişkin düzenlemeler yapabilir." hükmü anonim şirketler hukukunda önemli bir yenilik getirmiştir.

660 sayılı Kamu Gözetimi, Muhasebe ve Denetim Standartları Kurumunun Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun Hükmünde Kararneminin 9 uncu maddesinde yapılan değişiklik ile Kamu Gözetimi, Muhasebe ve Denetim Standartları Kurulunun yetki ve görevlerinin kapsamının genişletilmesine yönelik düzenlemelere yer verilmiştir. Bu kapsamda maddeye eklenen bent ile; "Uluslararası standartlarla uyumlu olacak şekilde Türkiye Sürdürülebilirlik Standartlarını belirlemek ve yayımlamak, gerektiğinde değişik işletme büyüklükleri ve sektörler itibarıyla farklı düzenlemeler yapmak, bu konularda denetim yapacakları yetkilendirmek ve gözetime tabi tutmak." **yetki ve görevi Kamu Gözetimi, Muhasebe ve Denetim Standartları Kurumuna verilmiştir.**

### **4.Sürdürülebilir Finans Alanındaki Gelişmelerin Anonim Şirketlere Etkileri**

Sürdürülebilir finans ile ilgili gelişmeler dünyada da oldukça yeni olup, pek çok düzenleme taslak halindedir. Bu kavramın anonim şirketler alanındaki etkileri sadece sürdürülebilirlik raporlamasından ibaret olmayacaktır. Örneğin, sürdürülebilirlik ilkelerine uygun davranmayan anonim şirketleri bu sebeple hukuki sorumluluk riskine maruz kalacak olmaları muhtemel hale gelecektir. Ancak böyle bir sorumluluğun doğması için yönetim kuruluna bu hususta bir yükümlülük yüklenmiş olması gerekir.

TTK uyarınca yönetim kurulu pay sahiplerine karşı sorumlu olup, TTK'nın düzenleniş mantığı tümüyle pay sahiplerinin çıkarlarının korunması ve karının maksimize edilmesi üzerine kurulmaktadır. Dolayısıyla, anonim şirket yönetim kurulunun görevlerini düzenleyen maddelerinde bu hususta açık bir düzenleme yapılmasına ihtiyaç vardır. Başka bir deyişle, yönetim kurulunun ESG faaliyetlerini gereği gibi yerine getirmemesinden dolayı sorumlu tutulması, bunların da bir yükümlülük olarak eklenmesi halinde söz konusu olabilir.

Sürdürülebilir finansın anonim şirketlere etkilerinden bir diğeri ise, ESG yatırımlarının finansmanı için gerekli kaynağın bulunmasında yeni fırsatlar sunmasıdır. Bunların başında yeşil borçlanma araçları gelmektedir. Yeşil borçlanma aracı, ihraçtan elde edilen gelirlerin yalnızca yeni veya mevcut yeşil projelerin tamamını veya bir kısmını finanse etmek veya yeniden finansını sağlamak üzere kullanılan borçlanma araçlarını ifade etmektedir.