

# KADİR HAS ÜNİVERSİTESİ

## HUKUK FAKÜLTESİ DERGİSİ

Journal of Kadir Has University Faculty of Law  
"Hakemli Dergidir" / "Peer Reviewed Journal"

Cilt: II Sayı: I  
Haziran 2014

### SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet AKAD

### KAMU HUKUKU

#### Anayasa Mahkemesinin "Twitter" ve "Youtube" Kararları Üzerine Bir Değerlendirme

*An Evaluation on "Twitter" and "YouTube" Judgements of the Constitutional Court*

Arş. Gör. Gözde ATASAYAN

#### The Potentiality of Stabilization Clauses to Affect Host States' Human Rights Obligations at the Example of BTC Pipeline Legal Framework

*Stabilizasyon Şartlarının Ev Sahibi Devletlerin İnsan Hakları Yükümlülüklerini Etkileme Potansiyelinin BTC Boru Hattı Yasal Çerçevesi Örneğinde İncelenmesi*

Yrd. Doç. Dr. Aslıhan ERBAŞI

#### Brezilya Anayasa Yargısı

*Brazilian Constitutional Jurisdiction*

Arş. Gör. Akasya KANSU

### ÖZEL HUKUK

#### Anonim Şirketlerde Özel Denetim İsteme Hakkı

*Right of Claiming Special Audit in Joint Stock Companies*

Yrd. Doç. Dr. Sema AYDIN

#### How to Achieve Sustainable Companies: Soft Law (Corporate Social Responsibility and Sustainable Investment) or Hard Law (Company Law)

*Sürdürülebilir Şirketlere Nasıl Ulaşılabılır: Esnek Hukuk Kuralları (Kurumsal Sosyal Sorumluluk ve Sürdürülebilir Yatırımlar) mı Yoksa Bağılayıcı Hukuk Kuralları (Şirketler Hukuku) mı?*

Yrd. Doç. Dr. Muzaffer EROĞLU

#### Nükleer Santral İşletenin Kusursuz Sorumluluğu

*Nuclear Plant Operator's Strict Liability*

Arş. Gör. Onur GÖRMEZ

#### Hukuk Muhakemeleri Kanunu'na Göre Tahkim Yargılama Usulü

*Arbitral Proceedings Under the Turkish Code of Civil Procedure*

Arş. Gör. Ekin (HACİBEKİROĞLU) ÖMEROĞLU

### KARAR İNCELEMESİ

#### İş Sözleşmesinin Geçerli Nedenle Feshinden Sonra Yapılan Sulh Sözleşmesi ve Yargıtayın Konuya İlişkin Kararının Değerlendirilmesi

*(Yarg. 9. HD, 11.02.2013, E. 2012/30186, K. 2013/4823)*

Arş. Gör. Deniz UGAN ÇATALKAYA

#### Meslek Edinilmiş Geçici İş İlişkisi ile İlgili Yargıtay Kararının İncelenmesi

*(Yarg. 7. HD, 07.03.2013, E. 2013/2572, K. 2013/2349)*

Arş. Gör. Hande HEPER

### TEBLİĞ

#### Proportionality: Rules and Adjudication

Prof. Dr. Vicki C. JACKSON

# Anayasa Mahkemesinin “Twitter” ve “Youtube” Kararları Üzerine Bir Değerlendirme

## An Evaluation on “Twitter” and “YouTube” Judgements of the Constitutional Court

Arş. Gör. Gözde ATASAYAN\*

### Özet:

Telekomünikasyon İletişim Başkanlığının “twitter.com” ve “youtube.com” adlı internet sitelerinin tamamen erişime kapatılmasına yönelik vermiş olduğu kararlara karşı Anayasa Mahkemesine bireysel başvuruda bulunulmuştur. Anayasa Mahkemesinin, kamuoyunda “twitter kararı” ve “youtube kararı” olarak ifade edilen kararlarını incelediğimiz bu çalışmada, özellikle de mahkemenin hukuk devletinin en önemli unsurlarından olan “yasallık ilkesi”, “mahkeme kararlarının yerine getirilmesi” ve ifade özgürlüğünün korunması perspektifinden, “etkili bir iç hukuk yolu” kavramı üzerinde durulacaktır.

### Anahtar Kelimeler:

Anayasa Mahkemesi, Bireysel Başvuru, Kabul Edilebilirlik, Etkili İç Hukuk Yolu, Hukuk Devleti, Yasallık İlkesi, Mahkeme Kararlarının Uygulanması, İfade Özgürlüğü.

### Abstract:

It has been made on the individual application to the Constitutional Court against the decisions of Telecommunications Communication Presidency which caused the websites of “twitter.com” and “youtube.com” completely inaccessible. In this study, we have examined the judgements which have known “the judgement of twitter” and “the judgement of youtube” in public opinion. We have especially emphasized “the principle of legality”, “execution of court decisions”, which are the most important elements of “rule of law”. We have also focused on the notion of “effective domestic remedies” in the perspective of protecting the freedom of expression.

### Keywords:

Constitutional Court, Individual Application, Admissibility, Effective Remedies, Rule of Law, Principle of Legality, Execution of Court Decisions, Freedom of Expression.

---

\* Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi Anayasa Hukuku Anabilim Dalı Araştırma Görevlisi.

# The Potentiality of Stabilization Clauses to Affect Host States' Human Rights Obligations at the Example of BTC Pipeline Legal Framework

## Stabilizasyon Şartlarının Ev Sahibi Devletlerin İnsan Hakları Yükümlülüklerini Etkileme Potansiyelinin BTC Boru Hattı Yasal Çerçevesi Örneğinde İncelenmesi

Yrd. Doç. Dr. Aslıhan ERBAŞI<sup>2</sup>

### Abstract:

Beside the high amount of a capital necessity in energy investments, the fact that the majority of the world's energy resources are located in countries with political and economic instability gave cause for the common usage of stabilization clauses for long-term investment contracts with States, which prevent a unilaterall alteration of the contract terms throughout the investment period. While the stabilization clauses may serve as risk mitigation devices guaranteeing stability for the foreign investors, they can also protect them from changes in host state's law regarding some human rights areas such as non-discrimination, labour, environment, health and safety. This issue became more apparent due to complex legal regime set out in Baku-Tbilisi and Ceyhan pipeline project between and among Azerbaijan, Georgia, Turkey and an international consortium developing the said project. In such a way that a part of this legal regime introduces a stabilization clause, giving priority to the provisions of the foreign investment contracts over those of prospective amendments of domestic or international human rights legislation or treaties and requiring compensation from Host State when the new law affects the profitability of the investment adversely. In this paper the application of stabilization clauses related to BTC project addressing human rights obligations will be explored through reviewing the legal instruments and existing literature. In this context the paper will attempt to answer the question if a stabilization clause may serve to limit a state's action to implement or follow legislation addressing human rights obligations.

### Keywords:

Energy, Stabilization Clauses, Foreign Investment, Energy Investment, BTC Pipeline.

### Özet:

Enerji yatırımlarında yaşanan yüksek miktardaki sermaye ihtiyacının yanısıra, dünyanın enerji kaynaklarının çoğunun siyasi ve ekonomik istikrarsızlık içerisindeki ülkelerin sınırları dahilinde yer alması, bu kaynakların sahibi olan ülkelerle yapılan uzun süreli yatırım sözleşmelerinde yer alan ve yatırım süresi boyunca sözleşme şartlarının tek taraflı bir şekilde değiştirilmesini önleyen stabilizasyon şartlarının yaygın şekilde kullanımına sebebiyet vermiştir. Stabilizasyon şartları bir yandan yabancı yatırımcılar için istikrarı temin eden risk azaltma aracı işlevi görürken, aynı zamanda yabancı yatırımcıları ayrımcılığa uğramama, çalışma, çevre, sağlık ve güvenlik gibi insan hakları alanlarına ilişkin Ev Sahibi Devlet'in kanunlarında yapılan değişikliklere karşı koruyabilmektedir. Bu husus, söz konusu yasal rejimin bir kısmının yabancı yatırımcı sözleşmelerinin hükümlerine yerli veya uluslararası insan hakları mevzuatı veya anlaşmaları karşısında öncelik tanımak ve yeni bir yasanın yatırımın karlılığına olumsuz yönde etki etmesi halinde Ev Sahibi Devlet'ten tazminat talep etmek suretiyle bir stabilizasyon şartı getirmesinden dolayı Azerbaycan, Gürcistan, Türkiye ve söz konusu projeyi geliştiren uluslararası konsorsiyum

<sup>2</sup> Okan Üniversitesi Hukuk Fakültesi, Milletlerarası Hukuk Anabilim Dalı, Araştırma Görevlisi.

arasındaki Baku Tiflis Ceyhan (BTC) boru hattı projesinde hayata geçirilen kompleks yasal rejim nedeniyle daha da aşık bir hale gelmiştir. Bu makalede BTC projesi bağlamında insan hakları yükümlülüklerini ele alan stabilizasyon şartlarının uygulanması hususu, kanuni belgeler ile mevcut literatürün incelenmesi suretiyle araştırılacak ve bu bağlamda bir stabilizasyon şartının ilgili devletin insan hakları yükümlülüklerini ele alan mevzuatını uygulaması veya takip etmesine ilişkin eylemini sınırlamaya hizmet edip etmediği sorusuna cevap arayacaktır.

**Anahtar Kelimeler:**

Enerji, İstikrar (Stabilizasyon) Kayıtları, Yabancı Yatırım, Enerji Yatırımı, BTC Boru Hattı.

# Brezilya Anayasa Yargısı

## Brazilian Constitutional Jurisdiction

Arş. Gör. Akasya KANSU\*

### Özet:

Yeni dünyada önemli bir güç olarak kabul edilen Federal Brezilya Cumhuriyeti'nde, demokrasinin erleşmesi 1988 Anayasası'nın kabul edilmesinden sonra tam anlamıyla gerçekleşmiştir. Bunun yanında sosyal demokrasiyi sağlamak adına çok sayıda anayasal düzenleme yapılmaya başlanmıştır. Anayasa tarafından güvence altına alınan temel hak ve özgürlükler ve yasaların anayasaya uygunluğu Federal Yüksek Mahkeme ve yerel mahkemeler tarafından korunmaktadır.

Federal Yüksek Mahkeme'nin kararları, güçler ayrılığının yargı kısmının en önemli unsurudur. Yüksek Mahkeme'nin kararları ve Brezilya yönetimindeki değişiklikler ülke demokrasinin gözle görülür bir biçimde gelişme kat etmesini sağlamıştır. Bu sayede Brezilya, üyesi olduğu BRIC (Brezilya, Rusya, Hindistan, Çin) organizasyonuna ve diğer Latin Amerika demokrasilerine örnek oluşturmaktadır.

### Anahtar Kelimeler:

Anayasa Yargısı, Brezilya Anayasası, Karşılaştırmalı Anayasa Yargısı.

### Abstract:

Democracy was established after approval of the 1988 Constitution in real terms, in Federative Republic of Brazil, which is considered as a substantial power in the new world. Moreover, Federative Republic of Brazil began to make several constitutional adjustments to secure social justice. Fundamental rights and freedoms which are guaranteed by constitution and the constitutionality of laws are protected by Supreme Federal Court and local courts.

Federal Supreme Court verdicts are the most considerable elements of the jurisdiction, which is a subdivision of division of powers. Federal Supreme Court's verdicts and amendments in Brazilian administration induce to noticeable improvements in democracy. Therefore Brazil sets a good example of democracy for BRIC (Brazil, Russia, India, China) organization and other Latin American democracies.

### Keywords:

Constitutional Jurisdiction, Brazilian Constitution, Comparative Constitutional Jurisdiction.

---

\* Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi Genel Kamu Hukuku Araştırma Görevlisi.

# Anonim Şirketlerde Özel Denetim İsteme Hakkı

## Right of Claiming Special Audit in Joint Stock Companies

Yrd. Doç. Dr. Sema AYDIN\*

### Özet:

TTK ile anonim şirketlerde kurumsal yönetim ilkelerine uygun olarak özellikle pay sahipleri ve azlığın şirketin yapısal değişiklik ve önemli kararlarında etkinliklerinin artırılması amaçlanmış, pay sahipliği ve azlık haklarının listesi zenginleştirilmiş, şirketin konusunda uzman, bağımsız ve tarafsız denetçilerce, uluslararası standartlara göre denetlenmesi ilkeleri kabul edilmiştir. Bu denetime rağmen kurucuların, şirket yöneticilerinin, kanun ve esas sözleşmeyi ihlal ederek yetkilerini kötüye kullanmaları neticesinde pay sahipleri, şirket ve dolayısıyla şirket alacaklıları zarar görebilirler. Bu zararın önlenmesi, mevcut zararın bu kişilerden istenebilmesinin kanıtının ortaya çıkarılması, pay sahipliği ve azlık haklarının etkin ve bilinçli bir biçimde kullanılabilmesi, çoğunluk hakimiyetinin azlığın haklarını ihlal etmesinin önüne geçilmesi için özel denetim büyük önem arz etmektedir. 6102 sayılı TTK ile gündeme bağlılık ilkesine tabi olmaksızın pay sahiplerine tanınan özel denetim hakkının kullanılış biçimi, özel denetçilerin yetki, hak ve sorumlulukları ayrıntılarıyla ele alınmıştır.

### Anahtar Kelimeler:

Özel Denetim, Özel Denetçi, Pay Sahipliğinden Doğan Hak, Azlık Hakkı, Bilgi Alma ve İnceleme Hakkı.

### Abstract:

It is aimed to increase the efficiency of shareholder and minority in the company's structural changes and important decisions in accordance with Turkish Commercial Code and corporate governance principles. Also, rights of shareholder and minority are enriched and it is accepted to audit the company by the expert, independent and objective auditors in accordance with the international standards. In despite of this audit, founders and directors of company may violate the law and articles of association and abuse their power. Therefore, shareholders, company and so creditors of the company can be damaged because of the violation. Special audit has great importance to prevent the damage, to unveil the proof for claiming the actual damage, to exercise the rights of shareholder and minority efficiently and consciously, to prevent the rights of minority from majority dominance. Way of using the special audit right of the shareholders notwithstanding the agenda under the Turkish Commercial Code numbered 6102, competence, right and responsibilities of special auditors are examined in detail.

### Keywords:

Special Audit, Special Auditor, Shareholder's Right, Right of Minority, Right of Information and Examination.

---

\* Yıldız Teknik Üniversitesi İktisadi İdari Bilimler Fakültesi Ticaret Hukuku Anabilim Dalı.

# How to Achieve Sustainable Companies: Soft Law (Corporate Social Responsibility and Sustainable Investment) or Hard Law (Company Law)

Sürdürülebilir Şirketlere Nasıl Ulaşılabilir: Esnek Hukuk Kuralları (Kurumsal Sosyal Sorumluluk ve Sürdürülebilir Yatırımlar) mı Yoksa Bağlayıcı Hukuk Kuralları (Şirketler Hukuku) mı?

Yrd. Doç. Dr. Muzaffer EROĞLU\*

## Abstract:

This article examines the conflict between soft law and hard law initiatives regarding corporate responsibility and sustainable business. In this respect, firstly, major soft law initiatives regarding corporate responsibility and sustainability are discussed. In this section various forms of soft law instruments are illustrated such as code of conducts, corporate social responsibility, sustainability (environment, social and governance) reports and sustainability indices. They are examined by questioning their efficiency in creating responsible and sustainable business. Secondly, problematic features of soft law instruments in creating responsible and sustainable business are identified. While doing that conflict between soft law initiatives and core company law principles are highlighted. Finally, proposals for enforceable laws and regulations are offered.

## Keywords:

Corporate Social Responsibility, Sustainability, Company Law, Sustainable Investment, Soft Law, Hard Law.

## Özet:

Bu makalede kurumsal sorumluluk ve sürdürülebilir işletme faaliyetiyle ilgili esnek ve bağlayıcı olan hukuk kuralları girişimleri arasındaki çatışma incelenmiştir. Bu bağlamda, öncelikle, kurumsal sorumluluk ve sürdürülebilirlik konusunda en önemli esnek hukuk kuralları tartışılmıştır. Bu bölümde davranış kuralları, kurumsal sosyal sorumluluk, sürdürülebilirlik (çevre, sosyal ve yönetim) raporları ve sürdürülebilirlik endeksleri gibi çeşitli şekillerdeki esnek hukuk araçları incelenmiştir. Bu araçlar sorumlu ve sürdürülebilir bir işletme faaliyeti yaratmaktaki etkinlikleri sorgulanarak incelenmiştir. İkinci olarak, esnek hukuk araçlarının sorumlu ve sürdürülebilir bir işletme faaliyeti yaratmadaki sorunlu yönleri tespit edilmiştir. Bunu yaparken de, esnek hukuk girişimleri ve temel şirketler hukuku ilkeleri arasındaki çatışma vurgulanmıştır.

Son olarak ise, uygulanabilir yasal düzenlemeler ve hukuk kurallarına ilişkin öneriler sunulmuştur.

## Anahtar Kelimeler:

Kurumsal Sosyal Sorumluluk, Sürdürülebilirlik, Şirketler Hukuku, Sürdürülebilir Yatırım, Esnek Hukuk Kuralları, Bağlayıcı Hukuk Kuralları.

\* Assistant Professor, Kocaeli University Law Faculty, Company and Commercial Law Department.

# Nükleer Santral İşletenin Kusursuz Sorumluluğu

## Nuclear Plant Operator's Strict Liability

Arş. Gör. Onur GÖRMEZ\*

### Özet:

Türkiye, nükleer santral işletenleri de kapsayacak şekilde nükleer tesis işletenler bakımından özel bir kusursuz sorumluluk rejimi öngören 1960 tarihli Paris Sözleşmesinin tarafıdır. Henüz yürürlüğe girmemiş olmakla birlikte bu Sözleşme 2004 yılında Ek Protokol ile önemli değişikliklere tabi tutulmuştur. 6098 sayılı Türk Borçlar Kanunu ("TBK") m.71 ile ise Türk hukukunda ilk defa genel bir hüküm ile tehlike sorumluluğu düzenlenmiştir. Bu çalışmada, nükleer santral işletenin tabi olduğu, kusursuz sorumluluk türlerinden olan tehlike sorumluluğu yürürlükte olan Paris Sözleşmesi, Ek Protokol değişiklikleri ve TBK m.71 kapsamında incelenmiştir.

### Anahtar Kelimeler:

Nükleer Santral, Nükleer Santral İşleten, Tehlike Sorumluluğu, Kusursuz Sorumluluk, Paris Sözleşmesi.

### Abstract:

Turkey is a contracting party to the Paris Convention of 1960 which sets forth a special strict liability regime for nuclear installation operators including nuclear plant operators. This Convention has been subject to important changes by the Supplementary Protocol which has not yet entered into force. Turkish Code of Obligations No.:6098 ("TCO") article 71 sets forth a general provision concerning liability for dangerous acts for the first time in Turkish law. In this article, liability of the nuclear plant operator is examined with the provisions of current Paris Convention, Supplementary Protocol and TCO article 71.

### Keywords:

Nuclear Plant, Nuclear Plant Operator, Strict Liability, Paris Convention.

---

\* Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi Ticaret Hukuku Anabilim Dalı Araştırma Görevlisi.



# Hukuk Muhakemeleri Kanunu'na Göre Tahkim Yargılama Usulü

(Arbitral Proceedings Under the Turkish Code of Civil Procedure)

Arş. Gör. Ekin (HACİBEKİROĞLU) ÖMEROĞLU\*

## Özet:

Alternatif uyuşmazlık çözüm yolu olan tahkimin ülkemizde etkin bir şekilde kullanılmadığı bir gerçektir. Tahkim yargılamasını etkin kılmak amacıyla iç tahkim hükümlerimizin günümüz tahkim anlayışına uygun hale getirilmesi gerekliliğinden ötürü 1 Ekim 2011'de yürürlüğe giren Hukuk Muhakemeleri Kanunu<sup>†</sup> ile ("HMK") ciddi ölçüde yenilikler getirilmiştir. HMK'nın tahkime ilişkin hükümleri, 4686 sayılı Milletlerarası Tahkim Kanunu<sup>‡</sup> ("MTK") gibi, Birleşmiş Milletler Milletlerarası Ticaret Hukuku Komisyonu ("UNCITRAL") Model Kanunu esas almıştır. Bununla birlikte MTK ile karşılaştırıldığında bazı farklılıklar da ortaya çıkmaktadır. Çalışmamızın amacı HMK ile getirilen iç tahkim hükümlerine göre tahkim yargılama usulünü, MTK ve Model Kanun ile karşılaştırmalı olarak incelemektir.

## Anahtar Kelimeler:

Tahkim, İç Tahkim, Tahkim Yargılama Usulüne Uygulanacak Hukuk, Hukuk Muhakemeleri Kanunu.

## Abstract:

It is a remarkable fact that arbitration does not effectively use in Turkey as an alternative dispute resolution. The new Code of Civil Procedure, no. 6100, entered into force on 1 October 2011, has a number of new detailed provisions on domestic arbitration. Similar to Turkish International Arbitration Act 2001, the arbitration rules of Turkish Code of Civil Procedure 2011 are based on UNCITRAL Model Law. The purpose of this study is to review the matter within the framework of the provisions of the new Code of Civil Procedure and to compare with Turkish International Arbitration Act.

## Keywords:

Arbitration, Domestic Arbitration, Applicable Law to Arbitration Procedure, Arbitral Proceedings, Code of Civil Procedure.

---

\* Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi Milletlerarası Özel Hukuk Anabilim Dalı Araştırma Görevlisi.

† Kabul Tarihi: 12.01.2011, Resmi Gazete: 04.02.2011/S: 27836.

‡ Kabul Tarihi: 21.06.2001, Resmi Gazete: 05.07.2001/S: 24453.

# İş Sözleşmesinin Geçerli Nedenle Feshinden Sonra Yapılan Sulh Sözleşmesi ve Yargıtayın Konuya İlişkin Kararının Değerlendirilmesi

(Yarg. 9. HD, 11.02.2013, E. 2012/30186, K. 2013/4823)

Arş. Gör. Deniz UGAN ÇATALKAYA<sup>(\*)</sup>

**KARARIN ÖZETİ:** 1. İş sözleşmesi davalı işveren tarafından feshedildikten sonra imzalanan sulh sözleşmesi işverenin feshini ortadan kaldırmaz.

2. İşverenin işletmesel kararı tutarlı şekilde uyguladığını ve feshin kaçınılmazlığını kanıtlaması zorunludur.

---

\* Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi, İş Hukuku ve Sosyal Güvenlik Hukuku Anabilim Dalı.

# Meslek Edinilmiş Geçici İş İlişkisi ile İlgili Yargıtay Kararının İncelenmesi

(Yarg. 7. HD, 07.03.2013, E. 2013/2572, K. 2013/2349)

Arş. Gör. Hande HEPER\*

## KARARIN ÖZETİ:

- 1) *Davalılar arasında işçi temini ilişkisi olmasına rağmen, hizmet alım sözleşmesi çerçevesinde asıl işverenlik alt işverenlik ilişkisi kurulması hukuki olgunun muvazzalı olduğunu gösterir.*
- 2) *Davacının asıl işverenin işyerine iadesi gerekir.*
- 3) *Maddi sorumluluk açısından da davalıların müştereken ve müteselsilen sorumluluğu söz konusu olacaktır.*

---

\* Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi, İş Hukuku ve Sosyal Güvenlik Hukuku Anabilim Dalı.

# Proportionality: Rules and Adjudication

Prof. Dr. Vicki C. JACKSON\*

(...)

In this lecture, I will take as a given that, constitutions seek to both empower and limit government to promote freedom, equality and justice. Proportionality has been viewed as an essential element of justice since at least the time of Aristotle. The principle of proportionality is implicit in the constitutional design of the U.S. Constitution and of many others both in the aim to prevent arbitrary government behavior towards individuals and in the aim of having a well-balanced government. Indeed, proportionality as a goal is implicit in any constitution that aims to produce justice by limiting as well as empowering government.

(...)

---

\* Professor of Constitutional Law, Harvard Law School, Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi, Ekim/October 22, 2013.