

KADİR HAS ÜNİVERSİTESİ

HUKUK FAKÜLTESİ DERGİSİ

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

Cilt: III Sayı: II
Aralık 2015

SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet C. AKAD

KAMU HUKUKU

Hatalı Tıbbi Müdahalelerden Kaynaklanan Tam Yargı Davalarında Bilirkişilik Uygulamaları

Expertise Practice in Administrative Actions for Damages Arising From Wrongful Medical Interventions

Av. Abdullah HIZAL | Doç. Dr. Serkan ÇINARLI

Mental Disorder and Offending Behaviour: A Review of Studies on Their Relationship and Arising Methodological Problems

Akıl Hastalığı ve Suçlu Davranış: İlişkileri Üzerine Yapılan Çalışmalara İlişkin Bir Derleme ve Ortaya Çıkan Metodolojik Problemler

Arş. Gör. Ceren MERMUTLUOĞLU

Veraset ve İntikal Vergisi Açısından Örf ve Âdete Göre Verilmesi Mutat Olan Hediyeler

Gifts Ordinarily Given as Per Customary Practices From the Aspect of Inheritance and Succession Tax

Yrd Doç. Dr. Z. Ertunç ŞİRİN

ÖZEL HUKUK

İnternet Bankacılık Hizmetlerinin Sağlanmasına Yönelik Borcun İfasında Mobil Haberleşme (GSM) Şirketinin Hukuki Konumu ve Banka ile Mevduat Sahibine Karşı Sorumluluğu

Mobile Communication (GSM) Operator's Legal Position in Performance of Obligation for Internet Banking Services and its Liability Against the Bank and Account Holder

Dr. Osman AÇIKGÖZ

Uluslararası Ticaret Hukuku ve Uluslararası Yatırım Hukuku Etkileşimi: Devletin Sağlık Sebebiyle Düzenleme Getirme Hakkı

International Trade Law and International Investment Law Interaction: State's Right to Regulate on Health Reasons

Doç. Dr. Pınar KARACAN

Türkiye'deki Suriyelilerin Güncel Hukuki Durumu

Current Legal Situation of the Syrians in Turkey

Doç. Dr. Ceyda SÜRAL

Hatalı Tıbbi Müdahalelerden Kaynaklanan Tam Yargı Davalarında Bilirkişilik Uygulamaları^(*)

Expertise Practice in Administrative Actions for Damages Arising From Wrongful Medical Interventions

Av. Abdullah HIZAL^(†)
Doç. Dr. Serkan ÇINARLI^(‡)

Öz:

Tıbbi müdahaleler nedeniyle ortaya çıkabilecek zararların tazmininde, zarar görenlerin başvurabileceği hukuki yol, zararın gerçekleştiği yere ve hekimin hukuki statüsüne göre belirlenmektedir. Tıbbi uygulama kamu kurumlarına bağlı hastanelerde veya üniversite hastanesinde yapılmışsa buna bağlı olarak açılacak dava idare mahkemesinde açılmaktadır. İdare mahkemesi tıbbi uygulama hatası iddiası özel ve teknik bir bilgiyi gerektirdiği için dosyayı bilirkişiye göndermekte ve verilen rapora görev davayı çözüme kavuşturur. İşte davanın çözümünde çok önemli bir yeri olan bilirkişinin tespiti çok kritik bir karardır. Gerçekten dava konusu uyumsuzluğu çözüme kavuşturabilecek “bilen kişi”nin raporu hükme esas alınabilecek nitelikte olmalıdır.

Çalışmada tam yargı davalarında bilirkişinin atanması, bilirkişiye başvurma yasağı, hükme etkisi, fonksiyonu değerlendirilmiştir.

Anahtar Kelimeler:

Tıbbi Müdahale, Tam Yargı Davası, Bilirkişilik, Bilirkişi Raporunun Hükme Etkisi.

Abstract:

In the compensation of the damages which may arise due to the medical interventions, the legal proceeding which the injured party may pursue is determined according to the location where the damage is born and the legal status of the medical doctor. If the medical practice is performed in hospitals affiliated to public institutions or in university hospitals the administrative court shall have the jurisdiction for the cases against the damages. The administrative court appoints an expert to take care of the file because the claims on medical malpractice require special and technical knowledge and the court concludes the case in accordance with the report of the expert. Here the decision of the expert, which has a crucial impact in the resolution of the case is very critical. From this perspective the report drafted by the “expert- a qualified expert” should bear the characteristics of a report which may really bring a resolution to the dispute. Due to the fact that the issue of expertise reporting is criticized by almost all parties of the judicial power, the topic of this study is composed of the expert and expertise reporting in order to enable the courts to make more precise judgments.

In the conclusion the appointment of the expert in the administrative actions for damages, the prohibition of applying to an expert, its impact on the verdict and functions are evaluated.

Keywords:

Medical Intervention, Administrative Action for Damages, Expertise, The Qualifications of Expert.

^{*} İzmir Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Kamu Hukuku Anabilim Dalında hazırlanmış olan “Tıbbi Uygulama Hatalarından Doğan Tam Yargı Davalarında Bilirkişilik” konulu tezden üretilmiştir.

[†] Kamu Hukuku Uzmanı ve Sağlık Hukuku Bilim Uzmanı.

[‡] İzmir Üniversitesi Hukuk Fakültesi İdare Hukuku Anabilim Dalı, Öğretim Üyesi.

Mental Disorder and Offending Behaviour: A Review of Studies on Their Relationship and Arising Methodological Problems

Akıl Hastalığı ve Suçlu Davranışı: İlişkileri Üzerine Yapılan Çalışmalara İlişkin Bir Derleme ve Ortaya Çıkan Metodolojik Problemler

Arş. Gör. Ceren MERMUTLUOĞLU^(*)

Abstract:

Numerous studies in the field of criminology and psychiatry demonstrate that a correlation between mental disorder and criminal behaviour exists. It may be observed by the prison population's considerably higher level of mental illness records and the overrepresentation of persons with psychiatric disorder within the criminal justice system comparing to the general population. Comorbid alcohol and substance misuse and demographic factors such as age, sex, race, education level, socioeconomic status, criminal tendency in the family, poor parenting may have an impact over the relationship between mental disorder and criminal behaviour. Various research methods such as population surveys, birth cohort studies, and longitudinal studies have been employed in order to measure this relationship, however many of them lead problems as to generalisability. Moreover, conceptual differences make determining such a nexus even more difficult. Evaluating the conclusions of different studies together may provide for a more concrete correlation between two concepts.

Keywords:

Mental Illness, Criminal Behaviour, Criminality, Comorbidity.

Öz:

Kriminoloji ve psikiyatri alanındaki birçok çalışma akıl hastalığı ve suçlu davranışı arasında bir korelasyon olduğunu ortaya koymaktadır. Bu sonuç, genel nüfusa kıyasla cezaevi nüfusundaki önemli ölçüde yüksek olan akıl hastalığı oranı ve akıl hastalığına sahip kişilerin ceza adaleti sistemi içerisindeki fazlaca temsili ile tespit edilebilir. Alkol ve uyuşturucu maddenin amacı dışında kullanımı ve yaş, cinsiyet, ırk, eğitim seviyesi, sosyoekonomik durum, ailedeki suç işlemeye meyil, kötü aile ilişkileri gibi demografik faktörlerin, akıl hastalığı ile suçlu davranışı arasındaki ilişkiye etkisinden söz edilebilir. Bu ilişkinin tespiti amaçlı genel anket, doğum tarihi bazlı kohort çalışmaları ve uzun vadeli çalışmalar gibi metotlara başvurulmuştur; ancak bu çalışmaların çoğu sonuçların genelleştirilmesi konusunda sorunlara neden olmuştur. Buna ek olarak, terimsel farklılıklar böyle bir ilişkinin varlığının tespitini daha da zorlaştırmıştır. Farklı çalışmaların sonuçlarının birlikte değerlendirilmesi, iki kavram arasındaki korelasyonu daha somut bir hale getirebilir.

^{*} Kadir Has Üniversitesi Ceza Hukuku ve Ceza Muhakemesi Hukuku Ana Bilim Dalı.

Veraset ve İntikal Vergisi Açısından Örf ve Âdete Göre Verilmesi Mutat Olan Hediyeler

Gifts Ordinarily Given as Per Customary Practices From the Aspect of Inheritance and Succession Tax

Yrd. Doç. Dr. Z. Ertunç ŞİRİN^(*)

Öz:

7338 sayılı Veraset ve İntikal Vergisi Kanunu'nun İstisnalar kenar başlıklı 4. maddesinin 1. fıkrasının c bendinde yer alan hediyelere ilişkin istisnada "örf ve adet"e yapılan atıf iki açıdan ilginç ve dikkat çekicidir:

Birincisi örf ve âdete göre verilmesi mutat olan hediyelerden ne anlaşılması gerektiğidir. Bunun ötesinde, ikinci olarak, örf ve adetlerin bir vergi hukuku kaynağı olarak ele alınmaları ilke olarak söz konusu olmamakla birlikte bu düzenlemede bu ilkeden sapılmış olmasıdır.

Anahtar Kelimeler:

Veraset ve İntikal Vergisi, İstisna, Örf ve Adet, Vergi Hukukunun Kaynakları.

Abstract:

The reference made to "customary practices" with respect to the exception for gifts provided under clause (c) of the first paragraph of Article 4 entitled "Exceptions" of the Law on Inheritance and Succession Tax No. 7338 is both interesting and considerable in two aspects:

The first consideration is what to be understood from the gifts which are ordinarily given as per customary practices. Further, the second consideration is that, although in principle customary practices are not considered as a source of tax law, this provision diverges from this principle.

Keywords:

Inheritance and Succession Tax, Exception, Customary Practices, Sources of Tax Law.

^{*} İstanbul Üniversitesi Hukuk Fakültesi, Mali Hukuk Anabilim Dalı (ertunc@istanbul.edu.tr)

İnternet Bankacılık Hizmetlerinin Sağlanması Yönelik Borcun İfasında Mobil Haberleşme (GSM) Şirketinin Hukuki Konumu ve Banka ile Mevduat Sahibine Karşı Sorumluluğu

Mobile Communication (GSM) Operator's Legal Position in Performance of Obligation for Internet Banking Services and its Liability Against the Bank and Account Holder

Dr. Osman AÇIKGÖZ^(*)

Öz:

İnternet üzerinden bankacılık işlemlerinin gerçekleştirilebilmesi için bankalarca belirlenen bir takım güvenlik aşamalarının kullanıcı tarafından doğru bilgiler girilerek başarıyla tamamlanması (geçilmesi) gerekmektedir. Bu durum, bankanın web sayfası üzerinden mevduat hesabına erişim için zorunlu bir süreçtir. Aksi takdirde mevduat sahibi, internet üzerinden bankacılık işlemlerini gerçekleştiremeyecektir. Söz konusu güvenlik aşamalarının en önemli ve son halkası, tek kullanımlık dinamik (hızlı) SMS şifresidir. Zira mevduat sahibi, diğer güvenlik aşamalarını başarıyla tamamladıktan sonra güvenlik halkasının son ve en önemli aşamasında tek kullanımlık güvenlik şifresini sisteme girip bankadaki hesabına erişimi ancak sağlayabilmektedir. Böylece bankacılık işlemlerini internet üzerinden gerçekleştirebilme imkânına kavuşmaktadır. Uygulamada kötü niyetli üçüncü kişiler, mevduat sahibinin kişisel bilgilerini hukuka aykırı çeşitli yöntemlerle ele geçirdikten sonra düzenledikleri sahte kimlikle GSM şirketinin bayisine giderek, GSM hattının gerçek sahibi gibi kendisini tanıtır sim kartın bozulduğu ya da kaybedildiği gerekçesiyle yeni bir sim kart çıkartmaktadır. Bununla, müşterinin banka hesabına erişimi için zorunlu olan güvenlik şifresini ele geçirdikten sonra kısa bir süre içerisinde bankadaki mevduatı önceden anlaştıkları kişilerin hesabına aktararak haksız çıkar (menfaat) elde etmektedirler. Hukuka aykırı bu durumun sonradan farkına varan müşteri, bilgisi ve onayı dışında bankadaki mevduatının üçüncü kişilerin hesabına internet bankacılığı yoluyla aktarıldığını (hesabının boşaltıldığını) ileri sürerek, uğradığı zararın giderilmesi için hem bankaya hem de tek kullanımlık güvenlik şifresinin iletişim ağı üzerinden gönderilmesine aracılık eden GSM şirketine karşı zararın tazmini amacıyla dava açmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

İnternet Bankacılığı, Mevduat, GSM Şirketi, İfa Yardımcısı, Sözleşmenin Gereği Gibi İfa Edilmemesi, Tazminat Sorumluluğu.

Absract:

Users need to pass a number of security checks defined by banks to be able to make web-based banking transactions. This is a prerequisite for reaching savings account through relevant bank's web page. Otherwise, account holder cannot make banking transactions via internet. The final and the most significant of these security steps is one-time dynamic (speed) SMS password. Account holders, having successfully passed other security checks, can reach their bank account upon entering their one-time security password, the final and the most critical of these security steps. In this way, they manage to make their banking transactions via internet. It is seen that third parties acting in bad faith, get account holder's personal data in various illegal ways, issue false identity cards, visit GSM operator agents with such false identity cards and claim that their sim-cards are lost or broken down and get another sim-card issued. In this way, they reach customer's security password, required for access to customer's bank

^{*} Avukat, İstanbul Barosu.

account, and transfer, in a short time, the savings in the account to accounts of other parties with whom they cooperate, and they have unjust gains. Recognizing such illegal action afterwards, customers file suits for compensation of damages against both the bank and GSM operator, which transmits one-time security password through its network, claiming that their savings have been transferred (emptied) to third parties via internet banking without their knowledge and consent.

Keywords:

Internet Banking, Savings, GSM Operator, Assistant Performer, Non-Performance of a Contract, Liability From Damages.

Uluslararası Ticaret Hukuku ve Uluslararası Yatırım Hukuku Etkileşimi: Devletin Sağlık Sebebiyle Düzenleme Getirme Hakkı

International Trade Law and International Investment Law Interaction: State's Right to Regulate on Health Reasons

Doç. Dr. Pınar KARACAN^{(*)†}

Öz:

Uluslararası ticaret hukuku ve uluslararası yatırım hukuku ayrı olarak doğmuş ve gelişmiş olsa bile birbiriyle etkileşim halinde olan aslında iç içe geçmiş iki hukuk sistemidir. Dolayısıyla ulusal düzenlemelerin iki sistem içinde de sonuçları vardır. Bununla birlikte doktrinde yeterli çalışma bulunmamaktadır. Ulusal düzenlemeler açısından, iki sistemin aynı anda değerlendirilmediği durumda, devletin uluslararası sorumluluğu doğacağından, söz konusu etkileşimin ulusal düzenlemeler üzerindeki etkisi önemli hale gelmektedir. Bu çalışma, doktrindeki söz konusu boşluğu doldurmayı amaçlamaktadır. Çalışma, devletin sağlık sebebiyle düzenleyici işlemler yapması konusu sınırları içinde uluslararası ticaret ve uluslararası yatırım hukuku arasındaki etkileşim tartışılacaktır.

Anahtar Kelimeler:

Uluslararası Ticaret Hukuku, Uluslararası Yatırım Hukuku, Devletin Düzenleme Hakkı, İnsan Sağlığı, Dünya Sağlık Örgütü.

Abstract:

International trade law and international investment law although developed separately have affected each other and there is interaction between the systems. Hence national regulations will have consequences in both systems. Once a national legislation is adopted if the two systems are not taken into consideration the State might have international responsibility. Contrary to the importance of the topic there are not enough studies in the area. This paper aims to fill this gap. The scope of the paper will be limited to the interaction between international trade law and international investment law on state's right to regulate based on health reasons.

Keywords:

International Trade Law, International Investment Law, Right to Regulate, Human Health, World Health Organization.

^{*} Dokuz Eylül Üniversitesi, İşletme Fakültesi, Uluslararası İlişkiler Bölümü, Devletler Hukuku Anabilim Dalı, Öğretim Üyesi. (Milletlerarası Özel Hukuk Doçenti)

[†] Bu çalışma Tübitak 2219 bursuyla bulunduğu Londra, Brunel Üniversitesinde yapılmıştır.

Türkiye'deki Suriyelilerin Güncel Hukuki Durumu

Current Legal Situation of the Syrians in Turkey

Doç. Dr. Ceyda SÜRAL^(*)

Öz:

Ülkemizde sayıları giderek artan Suriyelilerin hayatlarımızın bir parçası haline geldiği bir gerçektir. Suriyelilerin hukuki statüsü, Türkiye'deki hakları, gelecekleri konusunda çeşitli görüş ve endişeler devam ederken, son günlerde Suriyeliler Avrupa Birliği ile yapılan vize muafiyeti görüşmelerinin de konusunu oluşturmuştur. Bu konular televizyon, gazete ve sosyal medyada yer alan birçok haberde yer bulmaktadır. Bu çalışmanın amacı, bir yandan, şu anda Türkiye'de bulunan Suriyelilerin hukuki statüsü nedir, Türkiye'de hukuki hakları nelerdir konularında hukukçu gözüyle teorik bilgi vermek; diğer yandan da Avrupa Birliği'ne vizesiz giriş meselesi ile Suriyeliler probleminin hukuki bağlantısını ortaya koymaktır.

Anahtar Kelimeler:

Suriyeliler, Yabancılar ve Uluslararası Koruma Kanunu, AB - Türkiye Geri Kabul Anlaşması, Vize Muafiyeti.

Abstract:

We have already acknowledged that Syrians are part of our lives and their numbers are growing each day. While different opinions and concerns are raised about the legal status, rights and future of the Syrians; they have also formed the main topic of waiver of visa negotiations with the European Union. These matters are, nowadays, main subjects of news on TVs, newspapers and social media. The aim of this study is to provide theoretical information on the legal status and legal rights of the Syrians under Turkish law; and to reveal the legal connection between the ongoing waiver of visa negotiations with the European Union and the Syrians problem.

Keywords:

Syrians, Foreigners and International Protection Law, EU - Turkey Readmission Agreement, Waiver of Visa.

^{*} Kadir Has Üniversitesi Milletlerarası Özel Hukuk Ana Bilim Dalı Öğretim Üyesi.