

KADİR HAS ÜNİVERSİTESİ

HUKUK FAKÜLTESİ DERGİSİ

Journal of Kadir Has University Faculty of Law

“Hakemli Dergidir” / Peer Reviewed Journal”

Cilt: I Sayı: I
Haziran 2013

SUNUŞ YAZILARI

Can HAS / Mütevelli Heyet Başkanı
Prof. Dr. Mustafa AYDIN / Rektör
Prof. Dr. Ali GÜZEL / Dekan - Genel Yayın Yönetmeni
Prof. Dr. Mehmet C. AKAD / Sorumlu Yazı İşleri Müdürü

ÖZEL HUKUK

- Yeni Türk Ticaret Kanunu’na Göre Ticari Defter Tutma Yükümlülüğü ve Ticari Defterlerin İspat Gücü Prof. Dr. Mehmet BAHTİYAR / Yrd. Doç. Dr. Levent BİÇER
- Anonim Ortaklıklarda Genel Kurulun Devredilemez Yetkileri Kapsamında Önemli Miktarda Şirket Varlığının Toptan Satışı ve Uygulama Alanı (TTK m. 408/2-f) Yrd. Doç. Dr. Levent BİÇER / Yrd. Doç. Dr. Esra HAMAMCIOĞLU
- Kişilik Hakkının İhlalinden Doğan Davalarda Yetkili Mahkeme Ar. Gör. Barış KÜÇÜK
- Roma Hukukunda “Lex” Kavramı Yrd. Doç. Dr. İpek Sevda SÖĞÜT
- Kambiyo Senedi Alacaklısının Takip Yolu Seçimi Yrd. Doç. Dr. M. Ertan YARDIM

KAMU HUKUKU

- Devletin Sosyal ve Ekonomik Ödevlerinin Sınırı Ar. Gör. Gözde ATASAYAN
- Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi Yargılaması Nedeniyle Türk Mahkeme Kararlarının Alenileşmesi Dr. Selami DEMİRKOL
- 3. Yargı Paketi Olarak İsimlendirilen 6352 Sayılı Yasa’da Yer Alan Ceza Yargılama Yasası’nda Değişiklik Getiren Hükümler ile 4. Yargı Paketi Olarak İsimlendirilen 6459 Sayılı Yasa’nın Getirdiği Hükümler Hakkında Görüşler Prof. Dr. Süheyl DONAY

MALİ HUKUK

- NOBEL Ekonomi Ödüllerinin Değerlendirilmesi Prof. Dr. Orhan ŞENER

KARAR İNCELEMESİ

- Yaş Dışı Emeklilik Koşullarını Tamamlayarak İş Sözleşmesini Feshedenlerin Yeniden Çalışma Hakkı Yrd. Doç. Dr. Ercüment ÖZKARACA
- Cumhurbaşkanının Seçimine İlişkin Anayasa Mahkemesinin Kararı Üzerine Düşünceler Prof. Dr. Mehmet AKAD

TEBLİĞLER

- Die Modernisierungsbestrebungen im Türkischen Zivilrecht Prof. Dr. Mustafa DURAL

Yeni Türk Ticaret Kanunu'na Göre Ticari Defter Tutma Yükümlülüğü ve Ticari Defterlerin İspat Gücü

According to the New Turkish Commercial Code (TCC) Obligation of Commercial Bookkeeping and Conclusive Force of Commercial Books

Prof. Dr. Mehmet BAHTİYAR
Yrd. Doç. Dr. Levent BİÇER

Özet:

Ticari defterleri, tacirler, tacir sayılanlar ve tacir gibi sorumlu olanlar tutmakla yükümlüdürler. Esnafın, ticari defter tutma yükümlülüğü bulunmamaktadır. Gerçek kişilerin tutmakla yükümlü oldukları defterler, yevmiye defteri, defteri kebir ve envanter defteri veya sadece işletme defteridir. Tüzel kişi tacirler ise, bunların yanında pay defteri (TTK. 499, 594), yönetim kurulu karar defteri, genel kurul toplantı ve müzakere defteri (TTK. 375/1) tutarlar. TTK. 64/5 uyarınca tacirler, VUK'a göre tutulması zorunlu olan defterleri de tutmak zorundadırlar. TTK. ve HMK. işletmenin nitelik ve önemi gereği tutulması zorunlu olan defterleri kaldırmıştır. Her tacir ticari defter ve belgelerini on yıl süreyle saklamakla yükümlüdür (TTK. 82/1). TTK. 82/1'de sayılan belgeler, görüntü veya veri taşıyıcılarda saklanabilirler (TTK. 82/3). Ticari defterlerle ilgili yükümlülüklere uymamanın yaptırımını TTK. 562'de düzenlenmiştir. Eski TTK, belirli ve sıkı bazı şartların birlikte gerçekleşmesi durumunda ticari defterlerin sahipleri lehine kesin delil olmasını düzenlemişti. Yeni TTK. ticari defterlerin delil olma şartlarına ilişkin hüküm içermemektedir. TTK. Tasarısı'nın gerekçesinde, ticari defterlerle ispat usulüne son verildiği artık ticari defterlerin takdiri delil olarak kullanılabilmesi belirtilmiştir. Buna karşılık, 1 Ekim 2011'de yürürlüğe giren yeni HMK. ticari defterlerin delil olabilmesine ilişkin şartları düzenlemiştir. Ticari defterlerin kesin delil niteliğine sahip olup olmadığı tartışmalıdır.

Anahtar Kelimeler:

Yeni Türk Ticaret Kanunu, Ticari Defter Tutma Yükümlülüğü, Ticari Defterlerin İspat Gücü, Kesin Delil.

Abstract:

Merchants, regarded as Merchant and responsible such as merchant are under commercial bookkeeping obligation. There is no bookkeeping obligation for artisan. Natural person is obligated to bookkeeping of general journal, general ledger and inventory book or only operating ledger. Corporate persons, in addition to those, are obligated to bookkeeping of stock ledger (TCC 499, 594), minute book, general assembly meeting and negotiation book (TCC 375/1). According to TCC. 64/5, merchants are obligated to bookkeeping of ledgers which are expressed in Tax Procedure Law. Ledgers relevant to the quality and importance of business were abolished by TCC and CCP (Code of Civil Procedure). All merchants must store business books and documents for a period of ten years (TCC. 82/1). The listed documents in TCC 82/1 can be stored in data carriers (TCC. 82/3). The sanction of noncompliance with bookkeeping obligation rules is enacted in TCC 562. The former TCC regulated to the issue of the evidence status of commercial books to be conclusive evidence in favor of the owners of commercial books. The new TCC does not contain provisions regarding the conditions of the force of evidence of the commercial books. The use of commercial books as discretionary proofs was specified in the reasoning of draft of TCC. However, the New Code of Civil Procedure adopted in October 1, 2011 legislated the conditions of being evidence of commercial books. It is questionable that whether commercial books provide conclusive evidence.

Keywords:

The New Turkish Commercial Code, Commercial Bookkeeping Obligation, Evidence Force of Commercial Books, Conclusive Evidence.

^{*}Kocaeli Üniversitesi Hukuk Fakültesi Ticaret Hukuku Anabilim Dalı Öğretim Üyesi.

[†]Kocaeli Üniversitesi İktisadi İdari Bilimler Fakültesi İşletme Bölümü Ticaret Hukuku Öğretim Üyesi.

Anonim Ortaklıklarda Genel Kurulun Devredilemez Yetkileri Kapsamında Önemli Miktarda Şirket Varlığının Toptan Satışı ve Uygulama Alanı (TTK m. 408/2-f)

Within the Scope of General Assembly Nontransferable Authority

Mass Sale of Substantial Amount of Company's Assets in Joint Stock Company and Field of Application (TTK m.408/2-f)

Yrd. Doç. Dr. Levent BİÇER
Yrd. Doç. Dr. Esra HAMAMCIOĞLU

Özet:

Genel kurulun görev ve yetkilerinin toplu olarak gösterildiği TTK m. 408'de yer alan hususlarda genel kurul münhasıran yetkilidir. Genel kurul ve yönetim kurulu arasındaki işlevler ayrılığına işaret eden hüküm, bu yönüyle yönetim kurulunun yetki ve görevlerini düzenleyen TTK m. 374 ve 375'i tamamlamaktadır.

İnceleme konumuzu oluşturan anonim ortaklıklarda önemli miktarda şirket varlığının toptan satışı konusunda da genel kurulun yetkili olduğu ve bu yetkinin aynı zamanda devredilemez nitelikte olduğu TTK m. 408/2-f'de düzenlenmiştir.

Çalışmamızın ilk bölümünde anonim ortaklıkta zorunlu organların görev ve yetkileri ile zorunlu organlar arasındaki ilişki belirlenmeye; ikinci bölümde hükümde geçen önemli miktar, şirket varlığı ve toptan satış kavramları açıklığa kavuşturulmaya çalışılmıştır. Yine aynı bölümde genel kurulun bu kararı hangi nisaplara uygun olarak alması gerektiği, genel kurul tarafından alınan bu yöndeki bir kararın sonuçları ve önemli miktarda şirket varlığının el değiştirmesi sonucunu doğurabilecek diğer işlemlerin TTK m. 408/2-f kapsamında değerlendirilip değerlendirilemeyeceği, tasfiye aşamasında önemli miktarda şirket varlığının toptan satışı ve TTK m. 408/2-f hükmünün limited şirketlere uygulanıp uygulanmayacağı hususları üzerinde durulmuştur. Sonuç bölümünde ise konuya ilişkin eleştiri ve değerlendirmelerimize toplu olarak yer verilmiştir.

Anahtar Kelimeler:

Anonim Ortaklık, Genel Kurul, Önemli Miktar, Toptan Satış.

Abstract:

General assembly of the joint stock company has the exclusive authority on the issues listed in article 408 of Turkish Commercial Code. This provision which points to the division of powers between general meeting and board of directors complements Turkish Commercial Code articles 374-375 that regulate board of directors' authorities and duties.

General assembly's nontransferable authority to decide on mass sale of substantial amount of company's assets that is the subject of our study is regulated in article 408/2-f of Turkish Commercial Code.

Duties and authorities of mandatory organs of the company and relations between those organs are analyzed in the first chapter of our study, while concepts of company asset and mass sale are examined in the second chapter. Furthermore, quorums for the resolution approving mass sale of substantial amount of company's assets, consequences of this resolution and whether article 408/2-f of Turkish Commercial Code should be implemented to other transactions that leads to transfer of substantial amount of company's assets to other parties, mass sale of substantial amount of company's assets during liquidation and to limited liability companies. Our comments and evaluations are summarized on the conclusion part.

Keywords:

Joint Stock Company, General Assembly, Substantial Amount, Mass Sale.

¹ Kocaeli Üniversitesi İktisadi İdari Bilimler Fakültesi İşletme Bölümü Ticaret Hukuku Anabilim Dalı.

² Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi Ticaret Hukuku Anabilim Dalı.

Kişilik Hakkının İhlalinden Doğan Davalarda Yetkili Mahkeme (6100 Sayılı HMK Işığında)

Court of Jurisdiction in the Cases of Violation of Personel Rights

Ar. Gör. Barış KÜÇÜK*

Özet:

Kişilik haklarına hukuka aykırı saldırı yapılması durumunda hangi mahkemenin yetkili olacağı doktrinde tartışılmıştır. 6100 sayılı Hukuk Muhakemeleri Kanunu'nun yürürlüğe girmesi ile bu tartışmalar son bulmayacak fakat bu kanun yetkili mahkemenin belirlenmesi konusunda bize yol gösterici olacaktır.

Anahtar Kelimeler:

Hukuk Muhakemeleri Kanunu, Yetki, Yetki Sözleşmesi, Tacir, Kişilik Hakkı.

Abstract:

There have been many doctrinal discussions on the jurisdiction for the unlawful attack. These discussions will not end with the enactment of new (6100) Turkish Code of Civil Procedure. However, this code and its application will be a guide for determination of the court of competent jurisdiction."

Keywords:

Turkish Code of Civil Procedure, jurisdiction, Jurisdiction Agreement, Merchant, Personality Right.

* Beykent Üniversitesi Hukuk Fakültesi Medeni Usul ve İcra - İflas Hukuku Anabilim Dalı.

Roma Hukukunda “Lex” Kavramı

The Concept of “Lex” in Roman Law

Yrd. Doç. Dr. İpek Sevda SÖĞÜT

Özet:

Lex, teknik olarak “kanun” anlamına gelmektedir. Ancak Latince karşılığı olarak, daha geniş şekilde “kural” anlamında kullanıldığı da görülmektedir. Tarafların birbirleriyle anlaşarak, yalnız kendileri arasında geçerli olmak üzere belirledikleri özel kurala da “*lex*” denilmekteydi. Bu tür “*lex*”ler, sonradan iyi niyet davası doğuran sözleşmelere bağlı *pactum*’lar (*pacta adiecta*) haline gelmişti. Günümüzde bu tür “*lex*”ler “şarta bağlı anlaşmalar” olarak ifade edilmektedir. Halk meclislerinin kabulü ile yapılan gerçek “*lex*”ler ise, teklif sahibi *magistra* ile kabul eden *populus* arasındaki bir anlaşma gibi görülür ve *populus*’un kabul etmesinden doğan kural anlamında “*lex publica*” olarak ifade edilirlerdi. Anlaşmayı kabul eden halkın tamamı olduğuna göre, bütün *populus*’un uyması gereken bir kural, yani “kanun” anlamına gelmekteydi. Bu nedenle, günümüzde anlaşıldığı şekli ile “kanun” ifadesi kullanılmak istendiğinde, Latince’deki *lex publica* teriminin kullanılması gerekmektedir. Bu çalışmada, günümüzdeki “kanun” karşılığına denk gelen, “*lex publica*” anlamındaki “*lex*”, daha geniş olarak “kural” anlamını ifade etmek üzere kullanılan “*lex*” kavramı, içeriği üzerindeki tartışmalar, *lex*’in özellikleri ile *lex* ve *ius* ayrımı ele alınacaktır.

Anahtar Kelimeler: *Lex*-Kanun-Kural-Comitia-Ius

Abstract:

Lex technically means “statute”. However, covering broader meanings, it was also used as “rule” in different texts in Latin meaning. Furthermore, two side’s agreement on a specific clause which will only bind these parties were also described as “*lex*”. These types of “*lex*”es were then transformed into *pactum*’s (*pacta adiecta*) used by the contracts concluding the cases of good faith. Today, these types of “*lex*”es are understood as “conditional contracts”. As for the real “*lex*”es which were born by the acceptance of *comitia*’s, they are considered as an agreement between the offering *magistra* and the accepting *populus* and are used as “*lex publica*” which means the rule accepted by the *populus*. It therefore meant as the rule binding all *populus*, which is the definition of law, since the accepting side was the whole community. For this reason, term *lex publica* corresponds to the literal meaning of “the statute” of our times and it must be used so in the texts. In this study, we will discuss the “*lex*” corresponding to “*lex publica*” in today’s meaning of the “statute”, “*lex*”, in the meaning of “the rule” used to cover broader meanings, discussions on the meanings of “*lex*”, the features of “*lex*” and the distinction of *lex* and *ius*.

Keywords:

Lex-Statute-Rule-Comitia-Ius

Kambiyo Senedi Alacaklısının Takip Yolu Seçimi

Bill of Exchange Creditor's Choice of Enforcement Procedure

Yrd. Doç. Dr. M. Ertan YARDIM

Özet:

Türk hukukunda, genel takip yolları yanında yalnız kambiyo senetlerine özgü bulunan ve alacaklı lehine düzenlemeler içeren haciz ve iflas yoluyla takip yolları kabul edilmiştir. Kambiyo senedi alacaklısı TTK'da öngörülen usulleri yerine getirdikten sonra alacağını alamamışsa kambiyo senetlerine özgü takip yollarına başvurabileceği gibi genel takip yollarına da başvurabilir. Alacak aynı zamanda rehinele temin edilmişse dahi alacaklının kambiyo senetlerine özgü takip usullerine başvurma imkanı bulunmaktadır. Bunun yanında, belirli şartlarda kambiyo senedi alacaklısının temel alacağını talep ederek genel takip usullerine başvurması mümkündür. Takip yolları arasında esaslı farklılıklar bulunduğundan alacaklının takip yolu seçimi büyük öneme sahiptir. Çalışmamız kapsamında, kambiyo senedi alacaklısının başvurabileceği takip yolları, bu takip yollarını seçim usulü, bu takip yolları arasında temel farklar, temel ilişkiye dayanarak genel takip yollarına başvurulması, birden çok takip yoluna başvurulup başvurulamayacağı sorunu gibi hususları incelenecektir.

Anahtar Kelimeler:

Kambiyo Senetleri, Takip Yolları, Kambiyo Senetlerine Özgü Takip, Kambiyo Senedi Alacaklısının Seçimi, Kambiyo Senedinin Delil Değeri.

Abstract:

In Turkish legal system, there are garnishment and bankruptcy enforcement procedures peculiar to bills of exchange which hold articles for the benefit of creditor, besides common enforcement procedures. The bill of exchange creditor who couldn't collect his bill by following commercial code, can apply to enforcement procedures peculiar to bills of exchange also common enforcement procedures. When the credit is guaranteed by a pledge, the creditor can apply as well enforcement procedures peculiar to bills of exchange. Furthermore, bill of exchange creditor can apply also common enforcement procedures while he is relying base transaction in certain conditions. The choice of creditor is really important because of the significant differences at enforcement procedures. Within in the purview of our article, subjects as possible enforcement procedures which could be applied by bill of exchange creditor, the form of choosing enforcement procedure, the basic differences between common and bill of exchange enforcement procedures, the problem of applying multiple enforcement procedure in the same time are considered.

Keywords:

Bills of Exchange, Enforcement Procedures, Enforcement Procedure Peculiar to Bills of Exchange, The Choice of Bill of Exchange Creditor, Evidence Value of Bill of Exchange.

Devletin Sosyal ve Ekonomik Ödevlerinin Sınırı

The Limit of Social and Economical Responsibilities of the State

Ar. Gör. Gözde ATASAYAN

“İnsan bölünmez bir kişiliğe sahiptir. Onun yaşama hakkı, sadece terörizme ve yargısız infaz risklerine karşı güvencide olduğu bir toplumsal düzeni gerekli kılmaz. Geçimini sağlayabilmesi... (de) gerekir.” Enseignement des droits de l’homme, UNESCO, Vol. IV, 1985, p.63.

Özet:

Sosyal devlet, en temel tanımıyla, insanın “insan onuruna” yaşar bir şekilde yaşamını sürdürebilmesi, “maddi ve manevi varlığını” gerçekleştirebilmesi için sosyal adalet, sosyal güvenlik ve sosyal refahı sağlamaya çalışan devlettir. Anayasal sistemimizde, “sosyal devlet ilkesi” ve onun en önemli aracı olan “sosyal haklar” 1961 Anayasası’nın yeniliğidir. Devletin sosyal ve ekonomik alandaki faaliyetlerinin, ödevlerinin sınırı meselesi de, 1961 Anayasasından beri Anayasalarımızda yer almakta ve hem öğretilde, hem de yargı kararlarında tartışılmaktadır.

1961 Anayasasının 53., 1982 Anayasasının 65. maddesinde, devletin sosyal ve ekonomik ödevlerini malî kaynaklarının yeterliliği ölçüsünde yerine getireceğine ilişkin düzenleme yer almaktadır. Bu hükümlerde kastedilen ödevler, devletin olumlu edimlerini gerektiren sosyal haklara ilişkindir. Yürürlükteki Anayasamızın “devletin iktisadi ve sosyal ödevlerinin sınırları”nı düzenleyen maddesi, “bu görevlerin amaçlarına uygun öncelikleri gözeterek mali kaynaklarının yeterliliği ölçüsünde yerine getirir.” demektedir. 2001 Anayasa değişiklikleri ile getirilen “amaçlarına uygun öncelikler” ifadesinin yorumlanması, sosyal hakların gerçekten etkin kılınabilmesi için önem taşımaktadır. Bu çalışmada, “amaca uygun önceliklerin” belirlenmesi ve yorumlanması sorunsalından hareket edilmiştir. Bu konuda başka bir yorum mümkün müdür? Ya da nasıl bir yorum benimsenmelidir ki, sosyal hakları etkisiz kılmak yerine korunabilir, talep edilebilir kılınsın?

Anahtar Kelimeler:

Sosyal Devlet, Sosyal Haklar, Yorum, Sınır, Öncelikler.

Abstract:

The welfare state is simply defined as, the state is provides to live in a way worthy of “human dignity” and provides social justice, social security and social welfare. The principle of the welfare state and social rights which are the most important organ of the welfare state, included our constitutional system with the 1961 Constitution. The limits of the social and economical responsibilities of the state, came under 1961 Constitution and since then, this subject has been discussed in court decisions and the doctrine.

53th article of 1961 Constitution and 65th article of 1982 Constitution, it is regulated that, the state is going to fulfill its social and economical responsibilities within the capacity of financial resources. These provisions are about the social rights which are required positive acts by the state. Now, in the article of 1982 Constitution which is regulated the limits of the social and economical responsibilities of the state is emphasized that, the state is going to fulfill these tasks within the extent of the adequacy of financial resources taking account of priorities which are suitable for the purposes of these tasks. The interpretation of the criteria of “the priorities”, which came into effect within the 2001 Amendments of the 1982 Constitution, is important for the social rights. In this study, we tried to solve the identification and the interpretation of the criteria of the “priorities”. Another interpretation about this possible? Or how should we comment that subject, rather than neutralize social rights can be protected, can be requested on our judicial system?

Keywords:

Welfare State, Social Rights, Interpretation, Limit, Priorities.

Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi Yargılaması Nedeniyle Türk Mahkeme Kararlarının Alenileşmesi

Decisions of Turkish Courts Being Released Publicly Through the Trials of European Court of Human Rights

Dr. Selami DEMİRKOL

“Yanlışlıklar söylenmedikçe meşrulaşır.”

Özet:

Ulusal Yargı yerlerinden tatmin olmayan birey, uyuşmazlığı, başvuru olarak Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi (AİHM)'e taşımaktadır.

Kabul edilebilir bulunan başvuru ile ilgili olarak, AİHM’ce Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi (AİHS)’nin ilgili maddelerinin ihlali tespiti yapıldığı takdirde Sözleşme’ye taraf ülkeler olduğu gibi Dünya’nın diğer ülke insanları tarafından mahkeme kararı artık biliniyor/bilinebilir olmaktadır, yani, kol kırılıp, yen içinde kalmamaktadır.

Bizim yargı kararlarımız, yargılama yetkisini kullanmamız, kendi hukukumuzu ve Avrupa Hukuku’nu, hatta diğer uluslararası sözleşmeleri yorumlamamız, uluslararası yargı ortamında ve akademik çevrelerde görülmemekte, izlenilmekte, eleştirilebilmektedir.

AİHM önüne giden başvuru sayımızın kabarcıklığını ve ihlal oranımızdaki yüksekliği bir veri olarak aldığımızda, tablonun görüntüsü kayda değer sonuçlar vermektedir.

Bu kayda dikkat edilerek, Anayasa’nın 90. maddesi uyarınca AİHS’nin iç hukukta referans alınması ve yine AİHS’nin 46. maddesi kuralı uyarınca da AİHM’nin içtihatlarına Türk Mahkemelerince uyum aranması bir gereklilik olmaktadır.

Ulusal mahkemeler Sözleşme’yi uygulamak durumundadır. Aksi takdirde Sözleşme’yi uygulamayan devlet AİHM tarafından mahkum edilme sonucuyla karşılaşabilir.

Kaldı ki, ihlal kararları bağlayıcıdır ve mahkum edilen devlet bu kararları uygulamak zorundadır.

Anahtar Kelimeler:

Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi, Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi, Bireysel Başvuru, İhlal Tespiti, Anayasa 90. madde, Sözleşme 46. madde, AİHM İçtihatları, Türk Mahkemelerinin Uygunluk Araması.

Abstract:

An individual who is not satisfied with the National Courts’ decision, files an application to bring his/her case before the European Court of Human Rights (ECHR).

When it is determined by the ECHR that there has been a violation of articles of the European Convention on Human Rights, as per the application that has been found admissible; the court decision and the violation detected by the court become publicly known not only to the Contracting States but also to the people in all other countries in the world.

Our national court decisions, the way we use the jurisdiction, our way of interpretation of the national laws, European laws and even other International Conventions are now being seen and followed, and can be criticized by the international judicial institutions and the academic environments.

When taking into consideration the enormous number of the applications, submitted to the ECHR, and the high rates of the violations detected, as a data, the image of the table shows remarkable results.

By paying attention to this fact, it is necessary to take the European Convention on Human Rights as a reference in the Domestic Law in accordance with the article 90 of the Constitution, and also to ensure the compatibility with the judicial precedents of the European Court of Human Rights through the Turkish courts in accordance with the article 46 of the European Convention on Human Rights.

The National courts are in the position of applying the articles of the Convention. Otherwise, the States that do not apply the articles of the Convention might end up facing a ruling against them by the European Court of Human Rights.

Moreover, judgments finding violations are binding, and the state concerned is obligated to execute them.

¹ Danıştay Üyesi.

Keywords:

European Convention on Human Rights, European Court of Human Rights The Individual Application, Detecting a Violation, the article 90 of the Constitution, the article 46 of the Convention, judicial precedents of European Court of Human Rights, Ensuring Compatibility through the Turkish Courts.

3. Yargı Paketi Olarak İsimlendirilen 6352 Sayılı Yasa'da Yer Alan Ceza Yargılama Yasası'nda Değişiklik Getiren Hükümler ile 4. Yargı Paketi Olarak İsimlendirilen 6459 Sayılı Yasa'nın Getirdiği Hükümler Hakkında Görüşler

Remarks On The Provisions Of The Statute No: 6352 Called
3rd Judicial Package Amending The Criminal Procedural Code
And On The Provisions Of The Statute No: 6459 Called 4th
Judicial Package

Prof. Dr. Süheyl DONAY

Özet:

Kamuoyunda 3. ve 4. yargı paketleri olarak bilinen yasalar başta Ceza Yargılama Yasası'nda olmak üzere birçok yasadaki önemli değişiklikler getirmektedir. Söz konusu yasalarda çoğunlukla, Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi'nin Türkiye aleyhine verdiği kararlar esas alınarak, ihlalleri azaltmaya yönelik hükümlere yer verilmiştir. Ancak bu yasalarda gerek yasa yapım tekniği, gerekse de yürürlükteki diğer yasaların içeriği açısından değerlendirmeyi gerektiren birtakım hususlar bulunmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Ceza Yargılama Yasası, Torba Yasa, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi, Terörle Mücadele Kanunu, Polis Vazife ve Salahiyetleri Kanunu.

Summary:

The statutes known as the 3rd and 4th judicial packages by the public opinion brings important alterations to various codes notably Criminal Procedural Code. In the statutes in question, there are mostly provisions aiming to reduce the violations, considering the judgments of European Court of Human Rights against Turkey. However; there are some points in these statutes that need to be assessed concerning both the law-making technique and the substance of other laws in effect.

Keywords:

Criminal Procedural Code, Omnibus Law, European Convention on Human Rights, Law of Counter Terrorism, Law of Police Duties and Powers

Nobel Ekonomi Ödüllerinin Değerlendirilmesi

An Evaluation of Nobel Economy Prizes

Prof. Dr. Orhan ŞENER*

Özet:

Bu makalenin amacı, Nobel ekonomi ödülünü kazananların görüşlerinin Batı ekonomilerini nasıl etkilediğini göstermektir. Bu nedenle, her bir ödül kazanan ekonomistin ekonomik teoriye yaptığı katkı, sadece bir cümle olarak özetlenmiştir. Aşağıdaki listede yer alan Nobel ekonomi ödülü alan ekonomistlerin görüşlerine göre, Batı ekonomilerinin refah devleti deneyimleri sırasında, Nobelistler kamu yararını savunmuşlardır. Buna karşın, 1970li yıllardan sonra Nobel ekonomi ödülü alanlar ise, piyasa ağırlıklı politikaları savundular. Kamu ekonomisinin küçültülmesi, özelleştirme, ve serbestleştirme süreçlerinin piyasa ekonomisinin makro ekonomik sorunları çözmesini sağlayabileceğini ileri sürdüler. Ne var ki, ekonomide Nobel ödülünün verilmesi çok sayıda ekonomist tarafından kritik edilmiştir. Galbriath ve Musgrave gibi çok saygın ekonomistlere Nobel ödülünün verilmemesi nedeniyle politize edildiğini savundular. Ayrıca, piyasa ekonomisini savunanların görüşlerine dayanan ekonomi politikalarının, birbirini izleyen ekonomik ve finansal krizlere neden olduğunu iddia ettiler.

1980'li yıllardan günümüze kadar verilen Nobel Ekonomi Ödüllerini kazananların görüşlerinin, dünya çapında uygulanmakta olan Küreselleşme olgusunun ekonomik teorisinin oluşturduğu görülmektedir. Nobel Komitesinin dağıttığı 6 grup ödül içinde en önemlisi ekonomi dalında verileni olmuştur. Bu nedenle, ilk verildiği 1969 yılından günümüze kadar ödül alan ekonomistlerin görüşleri Batı dünyasında uygulanmakta olan makroekonomik politikaları oldukça etkilemiştir. Bu nedenle, aşağıdaki açıklamalarımız ödül kazanan ekonomistlerin ekonomi bilimine ve politikalarına yaptıkları katkıları özlü olarak sıralamaktadır. Böyle bir uzun liste sunmamızın nedeni, Nobel ekonomi ödülü alan ekonomistlerin, ekonomi politikalarını nasıl etkilediklerini ortaya koymaya yönelik bulunmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Laureates, Kamu Yararı, Piyasa Ekonomisi, Refah Ekonomisi, Kritikler.

Abstract:

The aim of this article is to show that how the thoughts of the winners of the Nobel Economy Prize, affect the Western economic policies. For this reason, contributions made to the economic theory by each of the winner of the economy prize is outlined only in a sentence. According to following list of the thoughts of the Nobel prize winners reveals that, during the welfare state experience of Western economies, Lauretes supported public interest. Whereas, after 1970s most of the prize winners supported market dominated economic understanding. They suggested that downsize of public economy, privatization, deregulation process will enable the market economies to solve the macroeconomic problems. However, Nobel prize in economics have been highly criticized by many economists. They argue that, it is deeply politized, because some distinguished economists such as Galbriath and Musgrave were not given the Nobel prize. On the other hand, they claim that the economic policies based on market economy supporters, resulted in successive economic and financial crisis.

Keywords:

Laureates, Public Interest, Market Economy, Welfare Economics, Critics.

* KHAS Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Mali Hukuk Anabilim Dalı Başkanı.

Cumhurbaşkanının Seçimine İlişkin Anayasa Mahkemesinin Kararı Üzerine Düşünceler

Reflections on the Constitutional Court's Decision Concerning the Election of the President

Bakır Çağlar'ın Anısına...

Prof. Dr. Mehmet AKAD

Özet:

Anayasa'nın 101. maddesinde yapılan değişiklikle Cumhurbaşkanlarının seçimi beş yıl olarak belirleniyor ve iki defa seçilme hakkı verilerek eski sistemden ayrılıyor. Ayrıca Meclis Cumhurbaşkanı Seçimi Kanunu'na eklediği geçici maddeyle mevcut ve eski cumhurbaşkanlarının statülerini de belirliyor. Çalışmada Anayasa Mahkemesi'nin geçici maddeye ilişkin yorumunu ve gerekçeli kararını incelerken, Cumhurbaşkanı - Anayasa Mahkemesi arasındaki "hukuki destek" bağını belirleyici olarak alacağız.

Anahtar Kelimeler:

Cumhurbaşkanı, Cumhurbaşkanının Seçimi, Cumhurbaşkanının Görev Süresi, Anayasa Mahkemesi.

Abstract:

The amendments made in article 101 of The Constitution severs from the former system and enables President to be elected in 5 years term and also to be elected for to two terms. Moreover with the addition of the temporary article in Presidential Election Law, it also adopted the statutes of the current and former President. In this study, while examining Constitutional Court's interpretation regarding to this temporary article and its opinion (full decision), we will take up "law support" link in determining the connection between Constitutional Court and President.

Keywords:

President, Election of the President, Term of Office of the President, Constitutional Court.

Yaş Dışı Emeklilik Koşullarını Tamamlayarak İş Sözleşmesini Feshedenlerin Yeniden Çalışma Hakkı

Right to Re-Work of the People Having Terminated the Employment Agreements in Case of Fulfilling the Old-Age Pension Conditions Except the Attainment of the Retirement Age

Yrd. Doç. Dr. Ercüment ÖZKARACA

Özet:

Yaşlılık aylığına hak kazanmak için öngörülen, yaş dışındaki koşulları tamamlayarak, iş sözleşmelerini fesheden işçilerin kıdem tazminatı aldıktan sonra yeniden çalışmaya başlama hakları incelenmektedir. Bu hakkı kullanan kişinin çalışma yaşamından çekilme amacıyla hareket etmesinin gerekip gerekmediği konusundaki Yargıtay kararı, Türk Sosyal Güvenlik Hukukunda kabul edilen esaslar ve Yüksek Mahkeme'nin benzer hukuki müesseselere ilişkin içtihadı çerçevesinde ele alınmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Kıdem Tazminatı, Yaş Dışı Emeklilik Koşulları, Sigortalılık Süresi ve Prim Ödeme Gün Sayısını Tamamlama Nedeniyle Kıdem Tazminatı Alanların Çalışma Hakkı.

Abstract:

In this article the right to re-work of the people having terminated the employment agreements in case of fulfilling the old-age pension conditions except the attainment of the retirement age are examined. The judgment of the Court of Appeal regarding the intent of the holder of this right will be analyzed in the light of the general principles of the Turkish Social Security Law and the prejudications about similar legal institutions.

Keywords:

Severance Pay, The Requirements to be Retired Excluding Age Attained, The Right to Work of the People Taking Severance Pay as a Result of Fulfilling the Insurance Period and the Number of the Days Premiums Earned.

Die Modernisierungsbestrebungen Im Türkischen Zivilrecht

(Unveränderter Nachdruck des am 10.5.1013 in Augsburg vorgehaltenen Vortrags)

Türkiye’de Medeni Hukukun Çağdaşlaşması

Prof. Dr. iur Mustafa DURAL¹⁾

Özet:

Medenî Hukukun çağdaşlaşması, hukukun düzenlenmesini öngören Tanzimat Fermanı ile başlar. Hukukun düzenlenmesi bazı batı ülkelerinin kanunlarının alınması yoluyla olmuş, kısmen de İslam hukuku kurallarının yazılı hale getirilmesi ile. İlk medenî kanun sayılabilecek olan Mecelle’de ikinci yol tercih edilmiştir. Ancak Mecelle bugün anladığımız manada bir medenî kanun değildi. Aile hukuku ve miras hukuku Mecelle’de düzenlenmemiştir. Bu konularda daha sonra özel düzenlemeler yapılmıştır.

Cumhuriyetin ilânı ile birlikte hukukun çağdaştırılması çabaları yeniden gündeme geldi. Medenî hukuk alanında İsviçre Medeni Kanunu’nun alınması tercih edildi. Sebep olarak da bu kanunun en modern, en demokratik ve en sosyal medenî kanun olduğu gösterilmiştir. Oysa gerçek sebep, Adalet Bakanı dahil o zamanın tanınmış hukukçularının İsviçre’de hukuk okumaları ve bu sebeple de bu kanuna aşina olmalarıdır.

1951 yılına kadar Medenî Kanun’da (evlenme yaşı hariç) bir değişiklik yapılmamıştır. 1951 yılından sonra ise Medenî Kanun’un çağdaştırılmasına yönelik çalışmalar başlamıştır. Bu amaçla bir çok komisyon kurulmuş fakat hazırlanan ön tasarıların hiç biri tasarı haline gelip meclise sunulmamıştır. Nihayet 1999’da kurulan komisyonun hazırladığı tasarı Adalet Bakanlığı tarafından meclise sunulmuştur. Tasarı madde madde değil de bütünü ile tartışılarak kabul edilmiş, 8.12.2001’de Resmi Gazete’de Türk Medeni Kanunu adı ile yayınlanıp 1.1.2002’de yürürlüğe girmiştir.