

KADİR HAS ÜNİVERSİTESİ

HUKUK FAKÜLTESİ DERGİSİ

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

Cilt: IV Sayı: II
Aralık 2016

SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet C. AKAD

KAMU HUKUKU

Derrida'nın Siyaset Felsefesi: Schmitt ve Benjamin Üzerinden Bir Değerlendirme

Derrida's Political Philosophy: An Assessment Over Schmitt and Benjamin

Arş. Gör. Yahya Berkol GÜLGEÇ

Hekimin Öldürme ve Yaralama Suçlarından Sorumluluğu

The Physician's Responsibility for Manslaughter and Injury

Serpil ÖZCAN

ÖZEL HUKUK

Arabuluculuğun Ticari Uyuşmazlıklara Sunduğu Avantajlar ve Bu Avantajların Etkin Kullanımına İlişkin Öneriler

Advantages Granted to Commercial Disputes by Mediation and Advises Regarding the Efficient Use of these Advantages

Zeynep TUNCER

Prohibition of Slavery and Forced Labour in the Light of ECHR and the Case Law

Türkçe Başlık

Selen UNCULAR

Türk Borçlar Kanunu'nun 603. Maddesi Çerçevesinde Aval ve Kefalet Hükümleri

İngilizce Başlık

Arş. Gör. Halil Ahmet YÜCE

Derrida'nın Siyaset Felsefesi: Schmitt ve Benjamin Üzerinden Bir Değerlendirme

Derrida's Political Philosophy: An Assessment Over Schmitt and Benjamin

Arş. Gör. Yahya Berkol GÜLGEÇ(*)

Öz:

Bu makale Jacques Derrida'nın dekonstrüksiyonu tarafından önü açılan politik olasılıkları araştırmaktadır. Derrida'nın siyaset felsefesine doğrudan değinmemesi bu amaca ulaşılmasını güçleştirmektedir. Ancak Derrida, Carl Schmitt ve Walter Benjamin gibi önemli figürlerin felsefelerini dekonstrüksiyona uğratmaktan çekinmemiştir. Bu nedenle, Derrida'nın Schmittçi ve Benjaminci felsefeleri ele alışının incelenmesi dekonstrüksiyonun siyaset açısından konumlandırılabilceği bir alan sağlayabilir. Fakat, böyle bir çaba büyük ihtimalle başarısız olacaktır. Nitekim, herhangi bir dekonstrüksiyon çabası dekonstraktif bir okuma veya metin şeklinde ortaya çıkar ve bu tür bir dekonstrüksiyon çabasının tekrar dekonstrüksiyona uğratılması mümkündür. Yine de bu tespit yalnızca dekonstrüksiyonun nihaî bir siyasî uğrağı olmadığını anlamına gelmektedir.

Anahtar Kelimeler:

Jacques Derrida, Siyaset Felsefesi, Dekonstrüksiyon, Carl Schmitt, Walter Benjamin.

Abstract:

This article inquires into political possibilities opened up by Jacques Derrida's deconstruction. The fact that Derrida did not contact political philosophy directly renders the task at hand difficult to accomplish. Nevertheless, Derrida has applied deconstruction to the political philosophies of important figures like Carl Schmitt and Walter Benjamin. Therefore, examining Derrida's account of Schmittian and Benjaminian philosophies may provide an area where deconstruction can be located in terms of politics. Such effort will however most likely fail since any effort of deconstruction has to appear as deconstructive reading or text and it is possible to further deconstruct a deconstructive effort. Still, such determination only means that deconstruction does not have a terminal political resort.

Keywords:

Jacques Derrida, Political Philosophy, Deconstruction, Carl Schmitt, Walter Benjamin.

(*) Uludağ Üniversitesi Hukuk Fakültesi Araştırma Görevlisi,
yahyaberkolgulgec@yandex.com

Hekimin Öldürme ve Yaralama Suçlarından Sorumluluğu

The Physician's Responsibility for Manslaughter and Injury

Serpil ÖZCAN^(*)

Öz:

Günümüzde teknolojik gelişmelerle birlikte tıp alanında çok hızlı ilerlemeler görülmektedir. İletişiminde bu hızlı gelişmelere dahil olmasıyla birlikte, insanların sağlıklarına kavuşma beklentileri son derece yükselmiş ve "hekimin iyileşme garantisi vermemesi" kadesi unutulmuştur. Buna paralel, hekimler aleyhine şikayet ve dava süreçleri de ciddi oranda artmıştır. Bu durum hekimlerin uzmanlık tercihlerini dahi etkiler boyuta gelmiştir. Böylesi bir durumda, hukuka uygun tıbbi müdahalenin varlığı, tüm zamanlardan daha çok önem arz eder olmuştur. Ceza hukuku bağlamında hekimin öldürme ve yaralama suçlarından sorumluluğunu ele alacağımız çalışmamızda, öncelikle tıbbi müdahale ve hukuka uygunluk koşullarını irdelemek sureti ile hekimin, mesleği gereği karşılaştığı olaylarda cezai sorumluluğunun ortadan kalkacağı durumlara açıklık getirilmeye çalışılacaktır.

Anahtar Kelimeler:

Öldürme, Tıbbi Müdahale, Yaralama, Hukuka Uygunluk Nedenleri, İhmali Davranış.

Abstract:

Nowadays with the surge of technological developments the field of medicine seems to be growing faster than ever. With the involvement of rapid developments in communication, people's expectation of rehabilitation of their health has considerably increased and they have forgotten that "the physician does not establish a healing guarantee" to their patients. Parallel to this, complaints and lawsuits against physicians have increased in serious numbers. This situation has even affected the preferences of physicians in choosing their field of specialization. Thereby, the presence of lawful medical intervention has become more important than ever. In the context of criminal law, while considering the responsibility of physicians for the acts of manslaughter and injury, this article will try to clarify the conditions of lawful medical intervention and legal compliance, thereby identifying the situations when physicians' criminal liability are lifted.

Keywords:

Manslaughter, Medical Intervention, Injury, Causes of Legal Compliance, Negligent Offenses.

^(*) Kadir Has Üniversitesi Tezli Yüksek Lisans Programı Sağlık Hukuku Modülü Öğrencisi, Avukat, serpil@ozcan.av.tr.

Arabuluculuğun Ticari Uyuşmazlıklara Sunduğu Avantajlar ve Bu Avantajların Etkin Kullanımına İlişkin Öneriler

Advantages Granted to Commercial Disputes by Mediation and Advises Regarding the Efficient Use of these Advantages

Zeynep TUNCER^(*)

Öz:

Arabuluculuk, ülkemizde son yıllarda gelişmeye başlamış bir alternatif uyuşmazlık çözüm yöntemidir. Bununla birlikte, günümüzde, arabuluculuk, yoğun olarak işçi-işveren uyuşmazlıklarında uygulanmaktadır. Bu sebeple, ticari uyuşmazlıkların çözümünde de arabuluculuğun neden tercih edilmesi gerektiğinin açıklanmasında yarar vardır.

Arabuluculuk, devlet yargısına göre, ticari uyuşmazlık içinde olanlara zamandan ve masraftan tasarruf sunmakta ve ayrıca, onların menfaatlerine uygun olarak, ticari uyuşmazlığın tam bir gizlilik içinde çözümlenmesini sağlamaktadır.

Ancak, ticari uyuşmazlık içinde olan tarafların arabuluculuğun sunduğu bu avantajlardan tam olarak fayda sağlayabilmeleri için, arabuluculuk sözleşmelerini ve arabuluculuk tutanağını doğru bir şekilde düzenlemeleri gerekir.

Anahtar Kelimeler:

Ticari Arabuluculuk, Arabulucu, Online Arabuluculuk, Arabuluculuk Sözleşmesi, Arabuluculuk Tutanağı, İcra Edilebilirlik Şerhi.

Abstract:

Mediation is an alternative dispute resolution method developed in our country in recent years. Nowadays, mediation is intensively used in employees-employers disputes. This is why it is important to explain why mediation should also be preferred in the resolution of commercial disputes.

When compared to judicial courts, mediation saves time and cost and also, in line with the parties' benefits, ensures resolution of commercial disputes in strict confidentiality.

However, in order that the parties in commercial dispute may benefit from those advantages to the fullest extent, they have to correctly prepare their mediation agreement and mediation report.

Keywords:

Commercial Mediation, Mediator, Online Mediation, Mediation Agreement, Mediation Report, Annotation on Enforceability.

^(*) İstanbul Barosu Avukatı, Sicil No. 37898
tuncerz@hotmail.com

Prohibition of Slavery and Forced Labour in the Light of ECHR and the Case Law

Türkçe Başlık

Selen UNCULAR^(*)

Abstract:

The right to work freely is a human right which must be protected and enforced in the most efficient and progressive manner for achieving social justice. Within this context, there are several international instruments and organizations which aim to prohibit forced labour and slavery. One of these instruments is European Convention on Human Rights which includes prohibition of slavery and forced labour under Article 4. Pursuant to this article; slavery including human trafficking, servitude and forced or compulsory labour are prohibited whereas some activities are delimited from the scope of forced or compulsory labour, namely work during detention or conditional release, military service or substitute civilian service, service required during an emergency or calamity and normal civic obligations. Article 4 also requires High Contracting States to fulfil positive obligations such as having appropriate legislative and administrative framework, protective measures and providing an effective, independent and prompt investigation besides negative obligation not to cause any violations. In this study, Article 4 of ECHR will be examined in detail with dramatic cases brought before the European Court of Human Rights which must play a significant role in guiding to fairer and freer working conditions together with international organizations like International Labour Organization, United Nations and Council of Europe as well as European Committee of Social Rights and European Court of Justice.

Keywords:

Prohibition of Forced Labour, Slavery, Human Trafficking, Compulsory Labour, European Convention on Human Rights.

^(*) King's College London yüksek lisans (Master of Laws) öğrencisi
selenuncular@gmail.com

Öz:

Özgürce çalışma hakkı, sosyal adaletin sağlanması adına en etkili ve ilerici şekilde korunması ve uygulanması zorunlu bir insan hakkıdır. Bu bağlamda, zorla çalıştırmayı ve köleliği yasaklamayı amaçlayan çeşitli uluslararası belgeler ve kuruluşlar söz konusudur. Bahsi geçen belgelerden biri olan Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi'nin 4. maddesinde kölelik ve zorla çalıştırma yasağı düzenlenmiştir. İşbu madde gereğince; insan ticaretini de içeren kölelik, kulluk ve zorla çalıştırma veya zorunlu çalışma yasaklanırken, tutukluluk sırasında veya şartlı tahliye boyunca yapılan iş, askeri hizmet veya ikame başkaca bir hizmet, toplumun hayat veya refahını tehdit eden kriz veya afet hallerinde gerekli görülen her hizmet ve olağan yurttaşlık yükümlülükleri kapsamına giren her türlü çalışma veya hizmet, 4. madde anlamında zorla çalıştırma veya zorunlu çalışma kapsamının dışında tutulmuştur. Anılan madde ayrıca Yüksek Sözleşmeciler Tarafının uygun yasal ve idari bir sistem ile koruyucu tedbirlere sahip olma, etkili, bağımsız ve hızlı tahkikat sağlama ve hiçbir ihlale sebebiyet vermeme yükümlülüklerini yerine getirmelerini gerektirmektedir. Bu çalışmada AİHS m.4, daha adil ve özgür çalışma koşullarının oluşmasında rehberlik için Uluslararası Çalışma Örgütü, Birleşmiş Milletler ve Avrupa Konseyi gibi uluslararası kuruluşlar ve Avrupa Sosyal Haklar Komitesi ve Avrupa Adalet Divanı ile birlikte önemli bir rol üstlenmesi gereken Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi tarafından karara bağlanan çarpıcı davalar eşliğinde detaylıca incelenecektir.

Anahtar Kelimeler:

Zorla Çalıştırma Yasağı, Kölelik, İnsan Ticareti, Zorunlu Çalışma, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi.

Türk Borçlar Kanunu'nun 603. Maddesi Çerçevesinde Aval ve Kefalet Hükümleri

İngilizce Başlık

Arş. Gör. Halil Ahmet YÜCE^(*)

Öz:

Türk Borçlar Kanunu'nun 603. maddesi kefalet sözleşmesinin şekline, kefil olma ehliyetine ve eşin izninin alınmasına ilişkin hükümlerin şahsi teminat sonucu doğuran tüm sözleşmelere, isimlerine bakılmaksızın, uygulanacağını öngörmektedir.

TBK 603 hükmünün yürürlüğe girmesiyle beraber doktrinde ve yargıda büyük tartışmalar yaşanmıştır. Bunun sebebi esasen maddenin lafzından net bir sonuca varılamaması ve özellikle de maddenin kapsamına avalı alıp almadığının belirsiz olmasıdır.

Bu çalışmada, avalin Türk Ticaret Kanunu'ndaki özel hükümlerin varlığına rağmen kefalet sözleşmesiyle olan benzerlikleri ve amaç ortaklığı sayesinde oluşan yakınlık nedeniyle kefaletle ilişkin hükümlerin genel hüküm olarak avale de uygulanıp uygulanmayacağı tartışılmıştır. Türk Ticaret Kanunu'nda avalin şekline ilişkin özel hükümlerin varlığı nedeniyle, kefaletin şeklin ilişkin hükümler avale uygulanmamalıdır. Buna karşın, avalist olma ehliyetine ilişkin kanunda özel bir düzenleme bulunmadığı için kefil olma ehliyetine (ve eşin izninin alınmasına) ilişkin hükümler avale de uygulanmalıdır.

Son olarak; TBK 603 hükmü hiçbir ayrıma gitmeksizin Borçlar Kanunu'nda kefaletle ilişkin öngörülen hükümlerin tamamının yukarıda tarifli verilen tüm sözleşmelere uygulanacağını öngördüğü için, eşin izninin hangi durumlarda alınmayacağı gibi özel konuları düzenleme altına alan hükümler de avale uygulanmalıdır. Bir başka deyişle; kefalet sözleşmelerine ilişkin hükümler, şekli düzenleyen hükümler haricinde, avale bir bütün olarak uygulanmalıdır.

Anahtar Kelimeler:

Aval, Aval Verme Ehliyeti, Türk Hukuku'nda Aval ve Kefalet Sözleşmeleri.

^(*) Kadir Has Üniversitesi Hukuk Fakültesi Medeni Hukuk Anabilim Dalı Araştırma Görevlisi.

Abstract:

Article 603 of the New Turkish Code of Obligations stipulates that provisions regarding to procedure to make a bailment contract, capacity to be bailman and obligation to obtain the spouse's consent shall be applied to all contracts that causes persons to undertake personal responsibility, regardless of the contracts' name or title.

After the enactment of the Article 603, major debates occurred both in doctrine and Turkish Jurisprudence. The reason behind this conflict was the wording of Article 603, since it was too vague and unclear whether the Article also comprised the aval (bill guarantee) of negotiable instruments.

In this study, it is discussed that; despite the special provisions in Turkish Code of Commerce for aval, due to the strong similarity and purposive connection between aval and bailment contract, the regulations in Turkish Code of Obligations on bailment contracts can be applied to aval proceedings as *lex generalis*. However, due to specific stipulations on aval's form, provisions on bailment contracts' form will not be applied to aval. Contrary to this, since there is no specific stipulation for capacity to be avaliste in Code of Commerce, regulations on capacity to be bailman (and obtainment of spouse's consent) will be applied to aval.

Finally, since the Turkish Code of Obligations Article 603 stipulates the application of abovementioned regulations to other personal assurance contracts as a whole, specific provisions that regulates the points such as the situations where the avaliste's spouse's consent is not sought shall be applied to aval as well. In other words, the provisions of bailment contract will be applied to aval in its entirety, excluding the provisions that are related to form of the transaction.

Keywords:

Aval, Capacity to be an Avaliste, Aval and Bailment Contracts in Turkish Law.