

KADİR HAS ÜNİVERSİTESİ

HUKUK FAKÜLTESİ DERGİSİ

Journal of Kadir Has University Faculty of Law

"Hakemli Dergidir" / "Peer Reviewed Journal"

Cilt: X Sayı: 1

Haziran 2022

SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet C. AKAD

KAMU HUKUKU

Scott Shapiro: Hukuk Felsefesinde Yumurta-Tavuk Problemi ve Bir Çözüm Yolu Olarak *Planlama Teorisi*

Dr. Öğr. Üyesi Nazlı Hilal DEMİR

Amerika Birleşik Devletleri'nde Tercümandan Yararlanma Hakkının Gelişimi

Arş. Gör. Gülçin DEMİRCAN

Zorunlu Göç Kavramının Hukuki Kapsamı ve Zorunlu Göç Sonucu Yerinden Edilen Kişilerin Uluslararası Hukukta Korunması

Öğr. Gör. Dr. Naziye DİRİKİL

Türkiye Cumhuriyeti ve Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti Anayasaları ile İnsan Hakları Hukuku Açısından Karşılaştırmalı Bir İnceleme: Zorunlu Aşu Uygulaması

Arş. Gör. Ayten ERÇOBAN EVREN

AİHM ve AYM Kararlarında Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Gerekçeli Karar Hakkı

Arş. Gör. Sinem Servet KARAÇAM

Ceza Hukukunda Biçim ve İçerik

Prof. Dr. Tuğrul KATOĞLU

İlim ve Edebiyat Eserlerinde Eser Sahiplerinin Mali Haklarına Tecavüzün Cezai Boyutu

Dr. Öğr. Üyesi Melih SÖNMEZ - Dr. Öğr. Üyesi Ercan YAŞAR

Eski Vakıfların Tüzel Kişiliği

Dr. Öğr. Üyesi Mustafa YILMAZ

ÖZEL HUKUK

Evlilik ile TC Vatandaşlığının Kazanılmasında Çocuklara İlişkin Sorunlar

Dr. Öğr. Üyesi Cahit AĞAOĞLU

Küçüklerden Yapılan Kemik İliği Nakillerinin Hukuka Uygunluğu Sorunu

Dr. Öğr. Üyesi Işık ÖNAY - Arş. Gör. Elif Merve BIÇAKER

6698 Sayılı Kişisel Verileri Koruma Kanunu Uyarınca Sosyal Medya Çekilişlerinde Çekiliş Düzenleyenin Katılımcıları Aydınlatma Yükümlülüğü

Av. Merve ÖZEL

Son Gelişmeler Işığında Elektronik İmza Tanımı ve Türleri

Dr. Öğr. Üyesi M. Ertan YARDIM

Türkiye'nin Taraf Olduğu Uluslararası Antlaşmalar Işığında Hava Taşıma Sözleşmelerinin Unsurları, Türleri ve İlgili Antlaşmaların Uygulama Alanları

Arş. Gör. Dr. Cansu YENER KESKİN

İÇİNDEKİLER

SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet C. AKAD 9

KAMU HUKUKU

Scott Shapiro: Hukuk Felsefesinde Yumurta-Tavuk Problemi ve Bir Çözüm Yolu Olarak *Planlama Teorisi*

Scott Shapiro: The Chicken and Egg Problem in Legal Philosophy and Planning Theory of Law as a Solution

Dr. Öğr. Üyesi Nazlı Hilal DEMİR 13

Amerika Birleşik Devletleri'nde Tercümandan Yararlanma Hakkının Gelişimi

The Improvement of the Right to Use Interpreter in the United States of America

Arş. Gör. Gülçin DEMİRCAN 49

Zorunlu Göç Kavramının Hukuki Kapsamı ve Zorunlu Göç Sonucu Yerinden Edilen Kişilerin Uluslararası Hukukta Korunması

The Legal Context of Forced Displacement and the Protection of Displaced People from Forced Displacement under International Law

Öğr. Gör. Dr. Naziye DİRİKGİL 67

Türkiye Cumhuriyeti ve Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti Anayasaları ile İnsan Hakları Hukuku Açısından Karşılaştırmalı Bir İnceleme: Zorunlu Aşı Uygulaması

A Comparative Analysis of the Constitutions of the Republic of Turkey and the Turkish Republic of Northern Cyprus and Human Rights Law: Compulsory Vaccination

Arş. Gör. Ayten ERÇOBAN EVREN 89

AİHM ve AYM Kararlarında Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Gerekeçli Karar Hakkı

Right to Justified Decisions under the Right to a Fair Hearing in the European Court of Human Rights and Turkish Constitutional Court Decisions

Arş. Gör. Sinem Servet KARAÇAM 107

Ceza Hukukunda Biçim ve İçerik

Form and Substance in Criminal Law

Prof. Dr. Tuğrul KATOĞLU 135

İlim ve Edebiyat Eserlerinde Eser Sahiplerinin Mali Haklarına Tecavüzün Cezai Boyutu

Criminal Aspect of Authors' Economic Rights Infringement in the Science and Literary Works

Dr. Öğr. Üyesi Melih SÖNMEZ - Dr. Öğr. Üyesi Ercan YAŞAR 147

Eski Vakıfların Tüzel Kişiliği

Legal Entity of Old Foundations

Dr. Öğr. Üyesi Mustafa YILMAZ 179

ÖZEL HUKUK

Evlilik ile TC Vatandaşlığının Kazanılmasında Çocuklara İlişkin Sorunlar

Problems Related to Children in the Acquisition of Turkish Citizenship with Marriage

Dr. Öğr. Üyesi Cahit AĞAOĞLU 209

Küçüklerden Yapılan Kemik İliği Nakillerinin Hukuka Uygunluğu Sorunu

The Problem of Lawfulness of Bone-Marrow Transplantation from Minors

Dr. Öğr. Üyesi Işık ÖNAY - Arş. Gör. Elif Merve BIÇAKER 229

6698 Sayılı Kişisel Verileri Koruma Kanunu Uyarınca Sosyal Medya Çekilişlerinde Çekiliş Düzenleyenin Katılımcıları Aydınlatma Yükümlülüğü

According to the Personal Data Protection Law No. 6698 Organizers's Obligation to Inform the Participants in the Social Media Giveaways

Av. Merve ÖZEL 263

Son Gelişmeler Işığında Elektronik İmza Tanımı ve Türleri

Definition and Types of Electronic Signatures in the Light of Latest Developments

Dr. Öğr. Üyesi M. Ertan YARDIM 277

Türkiye'nin Taraf Olduğu Uluslararası Antlaşmalar Işığında Hava Taşıma Sözleşmelerinin Unsurları, Türleri ve İlgili Antlaşmaların Uygulama Alanları

Elements and Types of Contracts of Carriage by Air in Light of the International Agreements to which Turkey is a Party and Application Areas of Such Agreements

Arş. Gör. Dr. Cansu YENER KESKİN 303

KAMU HUKUKU

Scott Shapiro: Hukuk Felsefesinde Yumurta-Tavuk Problemi ve Bir Çözüm Yolu Olarak *Planlama Teorisi*

Scott Shapiro: The Chicken and Egg Problem in Legal Philosophy and *Planning Theory of Law* as a Solution

Dr. Öğr. Üyesi Nazlı Hilal DEMİR^(*)

Öz:

İlk önce tavuk mu, yoksa yumurta mı? Yaşamış ve yaşamakta olan önemli zihinleri meşgul eden bahse konu sorunun, ilk bakışta sonsuz bir döngüyü akıllara getirmesi muhtemeldir. Zira tavuk yumurtası için bir tavuğa, tavuk için ise bir tavuk yumurtasına ihtiyacımız bulunmaktadır. O halde, hangisi daha önce var olmuştur? Söz konusu iki olay, birbirinin hem sebebi hem de sonucu olarak görüldüğünde, bunlardan hangisinin önce geldiğini ortaya koyabilmek oldukça çetrefilli bir iştir. Ancak neyse ki bir hukukçu olarak bizim sorunumuz bu ikilemde tavuğun mu yoksa yumurtanın mı önce geldiğine karar vermek değildir. Ya da aslında tam olarak öyledir. Şayet kabaca ‘yumurtayı’ *hukuki yetki tanıyan normlar*, ‘tavuğu’ ise *hukuk normu yaratma yetkisine sahip otorite* şeklinde kabul edersek! Bu kapsamda çalışmada, hukuk felsefesindeki temel tartışmaları yumurta-tavuk probleminin farklı çözümlerine yönelik anlaşmazlıklar olarak gören Scott Shapiro’nun öncelikle *kusurlu* çözümleri eleştirileri ve ardından bu paradoksu *kusursuz* şekilde ortadan kaldırdığını iddia ettiği teorisi ele alınmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Scott Shapiro, Yumurta-Tavuk Problemi, Planlama Teorisi, Hukuk Felsefesi, Hukuk Teorisi.

Abstract:

Which came first: the chicken or the egg? The question that occupies important minds is likely to suggest an endless cycle at first glance. We need a chicken for a chicken egg and a chicken egg for a chicken. So, when two events appear to be both the cause and the effect of each other, it is a very difficult task to reveal which came first. Fortunately, our problem as jurists is not to decide whether the chicken or the egg comes first in this dilemma. Or exactly it is. If we accept *norms that confer legal power* as eggs, and *those with power to create legal norms* as chickens. Accordingly, the study deals with Scott Shapiro’s -who sees the main debates in legal philosophy as disagreements on different solutions to the chicken and egg problem- criticism of flawed solutions and then his planning theory of law, which he claims to eliminate the paradox flawlessly.

Keywords:

Scott Shapiro, The Chicken and Egg Problem, Planning Theory of Law, Legal Philosophy, Legal Theory.

^(*) İstanbul Kültür Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Hukuk Felsefesi ve Sosyolojisi Anabilim Dalı,
E-posta: nh.demir@iku.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-2190-3749>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 23.01.2022 / Kabul Tarihi: 18.05.2022.

Amerika Birleşik Devletleri'nde Tercümandan Yararlanma Hakkının Gelişimi

The Improvement of the Right to Use Interpreter in the United States of America

Arş. Gör. Gülçin DEMİRCAN^(*)

Öz:

Kişinin yargılamada kullanılan dili anlayamaması halinde duruşma salonunda bulunması yalnızca sembolik bir anlam ifade edecektir. Yargı konusu olayları tam ve somut bir şekilde ortaya koyabilmek, sorulara ve tanık beyanlarına yanıt verebilmek ve avukata danışabilmek ancak konuşulan dili anlamak suretiyle mümkün olacaktır. Bu bağlamda konuşulan dile vakıf olmayanlar bakımından adil yargılanma hakkından söz edilebilmesi için tercümandan yararlanma hakkının kabulü gerekli ve oldukça önemlidir. Tercümandan yararlanma hakkının Amerika Birleşik Devletleri'ndeki gelişimi aslında bu hakka ilişkin yıllar içerisinde oluşan pek çok tartışmayı ortaya koyar niteliktedir. Her ne kadar tercümandan yararlanma hakkı, "the due process clause" ve ceza yargılamasında sanığa tanınan haklar perspektifinde anayasal bir temele sahip olarak kabul edilse de bu hususta yasal bir düzenleme getirilene kadar mahkemelerin takdirine bırakılan bir hak olmuştur. Federal Mahkeme Tercümanları Yasası'nın 1978 yılında kabulünün akabinde kanun ile öngörülen gereklilikler perspektifinde kararlar ortaya çıkmaya başlamıştır. Kanun sonrasında çıkarılan başkanlık emirleri, memorandumlar ile tercümandan yararlanma hakkını güçlendirecek nitelikte kurallar getirilmiştir.

Anahtar Kelimeler:

Tercümandan Yararlanma Hakkı, Adil Yargılanma Hakkı, Amerika Birleşik Devletleri Anayasası, 1978 Federal Mahkeme Tercümanları Yasası, Due Process.

Abstract:

The right to use interpreter which is an important element of the right to a fair trial is not directly regulated in the Constitution of the United States of America but is associated with the concept of the due process clause at the center of the 5th and 14th Amendments of the Constitution. In addition, it is stated that the 6th Amendment constitutes one of the sources of the right to use interpreter in criminal proceedings. First of all, Perovich v. The US decision will be examined to understand the way in which the right to use interpreter was initially viewed. The Court granted broad discretion to a trial court judge in the matter of whether to appoint an interpreter. In 1978 another development took place in terms of the right to use interpreter. 1978 The Federal Court Interpreters Act was passed by Congress after a difficult process. Finally in the study, the Federal Court Interpreters Act, some other court decisions and executive orders which are about right to use interpreter will be examined.

Keywords:

The Right to Use Interpreter, The Right to a Fair Trial, The Constitution of the United States of America, The Federal Court Interpreters Act, The Due Process Clause.

^(*) İzmir Demokrasi Üniversitesi, Anayasa Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: gulcin.demircan@idu.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-6528-3756>.
Çalışmaya ilişkin değerli görüşlerini paylaşan Lisa Key'e çok teşekkür ederim.
Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 06.04.2022 / Kabul Tarihi: 27.04.2022.

Zorunlu Göç Kavramının Hukuki Kapsamı ve Zorunlu Göç Sonucu Yerinden Edilen Kişilerin Uluslararası Hukukta Korunması

The Legal Context of Forced Displacement and the Protection of Displaced People from Forced Displacement under International Law

Öğr. Gör. Dr. Naziye DİRİKGİL^(*)

Öz:

Zorunlu göçe sebep olan unsurlar zaman içerisinde ortaya çıkan farklı göç durumlarıyla arttıkça, yerinden edilen kişilerin korunma şekillerini ve bu kişilerin korunmasında hangi uluslararası hukuk rejimlerinin uygulanması gerektiğinin açıklığa kavuşturulmasını önemli hale getirmiştir. Genellikle, mültecilerin korunmasına odaklanan göç çalışmaları, mülteci statüsüne erişene kadar yerinden edilen diğer grupların nasıl korunacağı noktasında boşluk bırakmaktadır. Gerek mültecilerin gerekse diğer yerinden edilen kişi gruplarının koruma yollarının anlaşılabilmesi için öncelikle zorunlu göç kavramının uluslararası hukukta nasıl yorumlandığının anlaşılması gerekir. Zira, kişileri iradeleri dışında gerçekleşen göçe iten bu unsurlar gönüllülük esasıyla gerçekleşmediği için hukuka aykırı sonuçlar doğuracak ve bu bağlamda hak ihlalleri ve yükümlülüklerle ilgili bir değerlendirme yapılması gerekecektir. Sığınmacıların tanınması ya da ülkesi içinde yerinden edilmiş kişilerin korunması gibi devletin takdir yetkisinin geniş olduğu alanlarda bu hak ve yükümlülüklerin değerlendirilmesi, hem mülteci hukukuna yeni bir açıdan bakmayı hem de mülteci olmanın öncesindeki aşamalarda hukuki korunma yollarına açıklık getirecektir. Bunun yanı sıra, mültecilerin uluslararası alanda korunmasında başvuru temel uluslararası belgeler ve bu belgelerdeki mülteci tanımlarının nasıl yapıldığının ele alınması da göç konusuna devletlerin ve uluslararası camianın yaklaşımını analiz etmek açısından yardımcı olacaktır.

Anahtar Kelimeler:

Zorunlu Göç, Mülteciler, Sığınmacılar, Ülkesi İçinde Yerinden Edilmiş Kişiler, Uluslararası Hukuk Rejimleri, İnsan Hakları.

Abstract:

As the factors causing forced displacement have increased with the different migration situations that have emerged over time, it has become important to clarify the forms of protection of displaced persons and which international legal regimes should be applied to protect these persons. Migration studies, which often focus on the protection of refugees, leave a gap in how to protect other displaced groups until they reach refugee status. In order to understand the means of protection for both refugees and other displaced persons, it is first necessary to understand how the concept of forced displacement is interpreted in international law. As forced displacement generally refers to the displacement of people

^(*) Sakarya Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Milletlerarası Hukuk Anabilim Dalı,
E-posta: naziyedirikgil@sakarya.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-6855-7644>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 14.03.2022 / Kabul Tarihi: 25.06.2022.

without their consent, it gives rise to unlawful actions that needs to be assessed. In this context, an assessment of human rights violations and state obligations will be required. Evaluation of these rights and obligations in areas where the state has wide discretion, such as the recognition of asylum seekers or the protection of internally displaced persons, will bring a new perspective to refugee law and clarify the ways of legal protection in the pre-refugee stages. In addition, the examination of the main international documents applied for the international protection of refugees and how the definitions of refugees are made in these documents will also help to understand state approaches to the issue of forced displacement as well as the international community.

Keywords:

Forced Displacement, Refugees, Asylum Seekers, Internally Displaced Persons, International Law Regimes, Human Rights Law.

Türkiye Cumhuriyeti ve Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti Anayasaları ile İnsan Hakları Hukuku Açısından Karşılaştırmalı Bir İnceleme: Zorunlu Aşı Uygulaması

A Comparative Analysis of the Constitutions of the Republic of Turkey and the Turkish Republic of Northern Cyprus and Human Rights Law: Compulsory Vaccination

Arş. Gör. Ayten ERÇOBAN EVREN^(*)

Öz:

Modern tıbbın en önemli başarılarından biri olarak görülen aşılar salgınlarla mücadelede, insanoğlunun elindeki en etkili silahtır. Aşı karşıtlığı ise aşılardan tıp dünyasında var olduğu tarihten bu yana mevcut olan bir durumdur. Devletler bireylerin yaşam hakkını, kamu organlarının, diğer bireylerin ve bireyin kendisinin eylemlerinden kaynaklanabilecek risklere karşı korumakla yükümlüdürler. Bu bağlamda, kişilerin rızası olmaksızın, toplum sağlığını korumak maksadıyla aşı uygulamasının zorunlu hale getirilip getirilemeyeceği sorusu karşımıza çıkmaktadır. Kuşkusuz ki zorunlu aşı uygulaması bireysel hak ve özgürlüklere müdahale teşkil edecektir. Ancak her müdahalenin bir ihlâl yaratmayacağı bilinen bir gerçektir. Zorunlu aşı uygulaması, yasa ile düzenlenmesi, kamu sağlığının korunması, demokratik bir toplumda gerekli olması ve ölçülü olması gibi koşullarının yerine getirilmesi halinde meşru sayılabilmektedir. Bu bağlamda, yeni tip korona virüs salgını bizlere salgınlara karşı hukuki olarak da hazırlıklı olma gerekliliğinin ne denli önemli olduğunu hatırlatmıştır. Her ne kadar tüm Dünya yavaş yavaş normalleşme sürecine girse de, bu salgın karşılaşılan ilk salgın olmadığı gibi, son salgın da olmayacaktır. Bu gerçekten hareketle, çalışmamızın amacı, T.C. ve K.K.T.C. kapsamında zorunlu aşı uygulamasının hukuki boyutunun anayasa hukuku ve insan hakları hukuku açısından incelenmesidir.

Anahtar Kelimeler:

Zorunlu Aşılaması, Temel Hak ve Özgürlüklerin Sınırlanması, T.C., K.K.T.C.

Abstract:

Vaccines, which are seen as one of the most important achievements of modern medicine, are the most effective weapon in the fight against epidemics. On the other hand opposition to vaccines has been around since the existence of vaccines. Although states are obliged to protect the right to life of individuals

^(*) Yakın Doğu Üniversitesi, Kamu Hukuku/Anayasa Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: aytenercoban@gmail.com; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0001-9986-1852>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 30.04.2022 / Kabul Tarihi: 14.06.2022.

against the risks that may arise from the actions of public bodies, other individuals and the individual himself, making vaccination compulsory will interfere with individual rights. However, it is a known fact that not every intervention will create a violation. Compulsory vaccination can be considered legitimate if it is regulated by law, necessary for protection of public health, essential in a democratic society and complies with the principle of proportionality. In this connection, Corona Virus epidemic reminded how important it is to be prepared legally against epidemics. Although the whole world is slowly entering the process of normalization, this epidemic is not the first epidemic encountered, nor will it be the last. Therefore, the aim of our study is to examine the legal dimension of compulsory vaccination in the scope of T.R. and T.R.N.C. in terms of constitutional law and human rights law.

Keywords:

Compulsory Vaccination, Limitation of Fundamental Rights and Freedoms, T.R., T.R.N.C.

AİHM ve AYM Kararlarında Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Gerekçeli Karar Hakkı

Right to Justified Decisions under the Right to a Fair Hearing in the European Court of Human Rights and Turkish Constitutional Court Decisions

Arş. Gör. Sinem Servet KARAÇAM^(*)

Öz:

Gerekçeli karar hakkına Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi (AİHS) kapsamında açıkça yer verilmesi de Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi (AİHM) içtihatları yoluyla bu hakkı Sözleşmenin 6. maddesinde düzenlenen adil yargılanma hakkı kapsamına almıştır. Anayasamızda ise 141. maddede düzenlenen gerekçeli karar hakkı ve 36. maddede düzenlenen hak arama hürriyeti ile bu hak koruma altına alınmıştır. Gerekçeli karar hakkı, yargılama sürecinin şeffaf bir biçimde kararlara yansıtılması, bireylerin yargıya olan güveninin sağlanması ve kişilerin temyiz haklarını etkin olarak kullanabilmesi gibi birçok açıdan önem taşımaktadır. Gerekçeli karar hakkının unsurları AİHM kararlarında gerekçenin yeterliliği, gerekçenin yasa dayandırması ve gerekçede tarafların iddialarını değerlendirme yükümlülüğü olarak ortaya konmuştur. Türk Anayasa Mahkemesi (AYM) de gerekçeli karar hakkı ile ilgili AİHM'le aynı kriterleri benimsemiştir. Bu çalışmada adil yargılanma hakkı ve hak arama hürriyeti kapsamında koruma altına alınan gerekçeli karar hakkına ilişkin ölçütler çerçevesinde bu hakla ilgili AİHM ve AYM kararları ve bu kararlar arasında uyum olup olmadığı incelenecektir.

Anahtar Kelimeler:

Avrupa İnsan Hakları Mahkemesi, Türk Anayasa Mahkemesi, Avrupa İnsan Hakları Sözleşmesi, Adil Yargılanma Hakkı, Gerekçeli Karar Hakkı.

Abstract:

The European Court of Human Rights (ECtHR) has included the right to justified decisions through legal precedent, within the scope of the right to a fair trial regulated under Article 6 of the European Convention on Human Rights (ECHR), even though the right to justified decision is not explicitly mentioned under the ECHR. However, this right is protected with the right to justified decision regulated in article 141 and the right to legal remedies regulated under the Article 36 of our Constitution. The right to reasoned decision is important in many aspects such as reflecting the judicial process to the decisions perspicuously, ensuring the trust of individuals in the judiciary and enabling individuals to use their right of appeal effectively. The elements of the right to justified decision are set forth in the ECtHR decisions

^(*) İstanbul Aydın Üniversitesi, Anayasa Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: sservetkaracam@aydin.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-6682-1093>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 25.04.2022 / Kabul Tarihi: 26.05.2022.

as the adequacy of the justification, the legitimacy of the justification, and the obligation to evaluate the claims of the parties in the reasoned decision. These criteria established by the ECtHR through legal precedent, were also adopted by the Turkish Constitutional Court (AYM). In this study, decisions of the ECtHR and the AYM will be examined and whether there is a consistency between these decisions within the framework of the criteria on the right to a justified decision which protected under the scope of the right to a fair trial and the freedom to seek rights.

Keywords:

European Court of Human Rights, Turkish Constitutional Court, European Convention on Human Rights, Right to Justified Decision, Right to a Fair Hearing.

Ceza Hukukunda Biçim ve İçerik

Form and Substance in Criminal Law

Prof. Dr. Tuğrul KATOĞLU^(*)

Öz:

Suç ve cezaların kanuniliği ilkesi uyarınca, hukuk düzeninin bir kimseyi davranışından ötürü kınayabilmesi için, muhabata yönelik emir ya da yasak içeren ceza normunun fiil tarihinde (*tempus commissi delicti*) mevcut olması zorunludur. Kanunilik ilkesi ve bu ilkenin kurucu unsurlarından geçmişe uygulama yasağı ancak 18. Yüzyıl sonu ve 19. Yüzyıl başlarında normatif düzenlemelerin konusu olabilmıştır. Suç ve cezalarda kanunilik ilkesinin, mutlak monarşiler döneminin baskıcı ceza hukukunun ardından önemli bir biçimsel güvence sağladığı açıktır. Bu ilke uyarınca, kanunda açık ve anlaşılır bir suç tanımı yapılması, bir fiilin cezalandırılabilmesi için kanuni tanıma ya da kanuni tipe uygun olması şartı bir biçimsel bir güvence olarak kişileri yürütme ile yargının keyfiliklerinden korur. Bununla birlikte, suç sadece biçimsel bir kavram değildir. Yüzeysel bir hukuksal formalizm, suçu içerikten koparacaktır. Her suçun hukuki konusu vardır. Suç ile ihlal edilen varlık ya da menfaate suçun hukuki konusu denir. Bir suçun işlenmesiyle mutlaka bir varlık ya da menfaat ihlal olunur. İhlal, suçun içeriği, özüdür. Suçun varlığından bahsedilebilmesi için cezaen korunan varlık ya da menfaatin yani hukuki konunun ihlal edilmiş olması şarttır. Suçun varlığı için davranışın, cezai koruma altındaki varlık ya da menfaatte zarar vermeye ya da bunları tehlikeye sokmaya elverişli olması gerekir.

Anahtar Kelimeler:

Suç ve Cezaların Kanuniliği, Suçun İçeriği, Hukuksal Formalizm, İhlal, Davranışın Elverişliliği.

Abstract:

As a consequence of the principle of legality of crimes and punishment, to enable the juridical mechanism to punish a person for his or her behavior, it is compulsory that a criminalizing stipulation, containing an order or prohibition for the individual, exists at *tempus commissi delicti*. The principles of legality and the non-retroactivity (one of the pillars of this principle), became subject of laws at the end of the 18th century and the beginning of the 19th century. It is obvious that the principle of legality of the crimes and punishment provides an important formal guarantee after the oppressive criminal law of the absolute monarchy era. In harmony with this principle, a clear and understandable definition of crime by the law and suitability of *actus reus* with the legal definition of the crime, constitute formal guarantees in order to protect individuals from the arbitrariness of the executive and the judiciary. However, crime is not just a formal concept. A superficial legal formalism will detach the crime from the substance. Every crime has a juridical content. While committing a crime, a juridical interest is necessarily violated. For the existence of a crime, it is also necessary that *actus reus* must be suitable to harm or endanger the good or the interest under legal protection.

Keywords:

Principle of Legality of Crimes and Punishment, Substance of the Crime, Legal Formalism, Offense, Suitability of Actus Reus.

^(*) Kadir Has Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Ceza ve Ceza Muhakemesi Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: katoglu@khas.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0003-4587-3174>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 30.04.2022 / Kabul Tarihi: 20.05.2022.

İlim ve Edebiyat Eserlerinde Eser Sahiplerinin Mali Haklarına Tecavüzün Cezai Boyutu

Criminal Aspect of Authors' Economic Rights Infringement in the Science and Literary Works

Dr. Öğr. Üyesi Melih SÖNMEZ^(*)
Dr. Öğr. Üyesi Ercan YAŞAR^(**)

Öz:

Telif hukuku en genel anlamıyla iktisadi ve ekonomik değer taşıyan ve şekillendirilmiş fikri ürünleri koruyan bir hukuk dalı olarak tanımlanabilir. Ülkelerin gelişmişlik düzeylerinde önemli bir rolü olan bu alanın tarihsel süreç boyunca gerek küresel çapta gerekse ülkemiz özelinde giderek önemini arttırdığı gözlemlenmektedir. Fikri ürünler ülkelerin kültürel faaliyetlerinin gelişmesine pozitif katkılar sağladığı gibi ülkelerin ekonomik olarak gelişmesine de imkân vermektedir. Küresel çapta rekabet edebilir kalıp fikri ürünlerin kendi ülkesinde geliştirilmesini tesis etmek isteyen bir ülkenin, söz konusu alandaki kanuni düzenlemelerine gerekli hassasiyeti göstermesi zorunluluk teşkil etmektedir. Bu bakımdan kanaatimizce telif hukukunun başarısında “*hukuki caydırıcılık ilkesi*” anahtar bir rol oynamaktadır. Fikri haklar, kanun koyucu tarafından öncelikle tazmin, zoralım ve benzeri özel hukuk norm ve müesseseleriyle korunmaya çalışılmaktadır. Ayrıca cezai müeyyideler öngören kanun hükümleriyle birlikte, bu haklara tecavüz halinde caydırıcılık sağlanmaya çalışılmaktadır. Fikri haklara yönelik tecavüz bir haksız fiil teşkil etmektedir. Özellikle teknolojinin gelişmesi bu alandaki hak ihlallerini (haksız fiillerin gerçekleştirilme ihtimallerini) gittikçe kolaylaştırmaktadır. Bu durum kişilerin fikri haklarına tecavüzleri sıklaştırdığı gibi toplumsal barışı da tehlikeye sokmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

İlim ve Edebiyat Eserleri, Eser Sahipliği, Mali Haklara Tecavüzün Cezai Boyutu.

Abstract:

Copyright Law can be defined as one of the branches of law, which carries economic values and protects shaped intellectual products. It is observed that this field, which plays a key role in the development levels of countries, has gradually increased its importance both globally and in Turkey throughout its historical process. Intellectual products not only have a positive impact on the development of cultural activities but also help to improve economic development of countries. In this respect, a state that wants to survive the global competition war needs to show the essential sensitivity to the legal regulations

^(*) Erzincan Binali Yıldırım Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Ticaret Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: melihsonmez@erzincan.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0003-4074-9641>.

^(**) Erzincan Binali Yıldırım Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Ceza ve Ceza Muhakemesi Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: ercan.yasar@erzincan.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0001-9076-6795>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 01.03.2022 / Kabul Tarihi: 28.06.2022.

on this area. Hence, in our opinion, *the legal deterrence principle* plays a key role in the success of the copyright law. It can be observed that intellectual rights are protected by private law norms and institutions. In addition, it tries to provide legal deterrence by including the provisions about criminal sanctions. Violations of intellectual property rights constitute a tort. In particular, the advancement of technology makes it increasingly easier to abuse rights in this area (the possibilities in tort). This situation not only violates people's intellectual property rights, but also endangers the social peace.

Keywords:

The Science and Literary Works, Authorship, Criminal Aspect of Economic Rights Infringements.

Eski Vakıfların Tüzel Kişiliği

Legal Entity of Old Foundations

Dr. Öğr. Üyesi Mustafa YILMAZ^(*)

Öz:

Vakıf, çok eski bir yardımlaşma ve hayır kurumudur. Günümüz hukuk sistemlerinde vakıflar, genel olarak özel hukuk tüzel kişisi olarak kabul edilmektedir. Vakıflara, Eski Roma'da tüzel kişilik tanınmamıştır. Alman, Fransız, İngiliz ve Amerikan hukukunda 19. Yüzyılda vakıflara tüzel kişilik tanınmış, çok sayıda vakıf modeli oluşturulmuştur. Eski Osmanlı ve Türk hukukunda da adı konmasa da, vakıflar bir tüzel kişilik olarak kabul edilmiş, çoğunlukla özel hukuk tüzel kişisi, bazen de kamu tüzel kişisi olarak birçok kamu hizmetini yürütmüşlerdir. Osmanlı döneminde 1912 yılında çıkarılan Kanunla binlerce vakfın tüzel kişilikleri kabul edilmiş ve taşınır-taşınmaz mal edinmelerine izin verilmiştir. Yeni Türkiye Cumhuriyeti'nin kurulmasıyla birlikte vakıfların hukukî rejimleri değişmiştir. Vakıfların çok önemli kısmı, Vakıflar Genel Müdürlüğü'ne (1924) devredilerek bu kamu tüzel kişiliği tarafından sevk ve idare edilmiş, denetlenmişlerdir. 1935 yılında 2762 sayılı Kanunla, 1926 yılından önce kurulan ve faaliyet gösteren vakıflar eski vakıf, 1926 yılından sonra kurulan vakıflar yeni vakıf olarak nitelendirilmiştir. Yaklaşık 42.500 tane eski vakfın tüzel kişiliği bulunmakla birlikte, tüzel kişiliğinin niteliği tartışma konusu olmuş, vakıf yönetimleri ve vakıf mallarının çok önemli bir kısmı, kimi zaman kamu hukuku kurallarına göre, kimi zaman özel hukuk kurallarına göre VGM tarafından yürütülmüştür. 1935'ten günümüze kadar 5.900 yeni vakıf kurulmuştur. 2008 yılında çıkarılan 5737 sayılı kanunla eski ve yeni tüm vakıflar, özel hukuk tüzel kişisi olarak kabul edilmektedir.

Anahtar Kelimeler:

Eski Vakıf, Yeni Vakıf, Tüzel Kişi, Kamu Tüzel Kişiliği, Özel Hukuk Tüzel Kişiliği.

Abstract:

Foundation is an ancient solidarity and charity organization (some religion and charitable purpose). In today's legal systems, foundations are generally accepted as private legal entities. Foundations were not recognized as legal entities in Ancient Rome. In the 19th century, legal personality was given to foundations in German, French, English and American law, and many foundation models were created. Although not named in the old Ottoman (Ottoman) and Turkish law, foundations were accepted as a legal entity, and they carried out many public services, mostly as private legal entities and sometimes as public legal entities. With the Law enacted in 1912 during the Ottoman period, the legal entities of thousands of foundations were accepted and they were allowed to acquire movable and immovable property. With the establishment of the new Turkish Republic, the legal regimes of foundations changed. A very important part of the foundations were transferred to the General Directorate of Foundations (1924), and they were managed and supervised by this public legal entity. With the Law No. 2762 in 1935, foundations established and operating before 1926 were defined as old foundations and foundations established after 1926 as new foundations. Although there were about 42,500 old foundations with legal personality between 1935 and 2008, the nature of their legal personality has been the subject of

^(*) Beykent Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, İdare Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: mustafa.yilmaz@beykent.edu.tr, drmustafayilmaz26@gmail.com;
Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-8896-6146>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 04.04.2022 / Kabul Tarihi: 04.07.2022.

debate, and a very important part of foundation management and foundation properties were carried out by the VGM, sometimes according to the rules of public law and sometimes according to the rules of private law. Since 1935, 5,900 new foundations have been established. With the Law No. 5737 enacted in 2008, all old and new foundations are accepted as private legal entities.

Keywords:

Old Foundations, New Foundations, Legal Entity, Private Legal Entities, Public Legal Entities.

ÖZEL HUKUK

Evlilik ile TC Vatandaşlığının Kazanılmasında Çocuklara İlişkin Sorunlar

Problems Related to Children in the Acquisition of Turkish Citizenship with Marriage

Dr. Öğr. Üyesi Cahit AĞAOĞLU^(*)

Öz:

Evlilik ile TC vatandaşlığının elde edilmesinde vatandaşlığın çocuklar üzerindeki etkisi bazı noktalarda sorunlar çıkarabilmektedir. Sadece anne veya sadece babanın TC vatandaşlığını elde etmesi durumunda anne veya babanın velayeti kendisinde bulunan çocukları diğer eşin onayı ile TC vatandaşlığını kazanacaktır. Birlikte velayet olması durumunda ise bunlardan birinin Türk vatandaşlığını kazanmış olması çocuğun vatandaşlığına etkili olmayacaktır. Diğer eş onay vermez ve bir uyuşmazlık söz konusu olursa yetkili mahkemenin kararı eşin onayı yerine geçecektir. Dolayısıyla çocuğun TC vatandaşlığını kazanabilmesi mahkeme kararına göre belirlenecektir. Çalışmamızda bu durumun ortaya çıkarabileceği bazı sorunları üzerinde durulmuştur. Diğer taraftan Türk hukukunda kabul edilmeyen evlilik benzeri modeller sonucu doğan çocukların TC vatandaşlığına geçişi ile ilgili olarak görüşlerimiz de gerek karşılaştırmalı hukuk gerek AİHM kararları gerek uluslararası düzenlemeler çerçevesinde belirtmeye çalışılmıştır. Özellikle çocuğun yüksek menfaatinin ve vatansız kalma riskinin söz konusu olduğu durumlarda, evlilik benzeri modeller sonucu dünyaya gelen çocuklara da TC vatandaşlığının verilmesi gerektiği belirtilmiştir.

Anahtar Kelimeler:

Evlilik ile TC Vatandaşlığının Kazanılması, Eşin Onayı, İyiniyet, Çocuğun Üstün Yararı, Evlilik Benzeri Modeller.

Abstract:

The effect of gaining Turkish citizenship through marriage on children may cause some problems. In the event that only the mother or only the father acquires Turkish citizenship, the children who have the custody of the mother or father will acquire Turkish citizenship with the approval of the other spouse. In case of joint custody, the acquisition of Turkish citizenship by one of them will not affect the citizenship of the child. In the event of a dispute without the consent of the other spouse, the decision of the competent court will replace the consent of the spouse. Therefore, the child's ability to acquire Turkish citizenship will be determined by the court decision. In our study, we focused on some problems that may arise in this case. On the other hand, we have tried to express our views on the transition to Turkish citizenship of children born as a result of marriage-like models that are not accepted in Turkish law, within the framework of comparative law, ECHR decisions and international regulations. It has been stated that Turkish citizenship should be given to children born as a result of marriage-like models, especially in cases where the child has the best interests and the risk of becoming stateless.

Keywords:

Acquisition of Turkish Citizenship Through Marriage, Approval of the Spouse, Goodwill, Best Interests of the Child, Marriage-Like Models.

^(*) Beykent Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Milletlerarası Özel Hukuk Anabilim Dalı,
E-posta: cahitagaoglu@beykent.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-5103-5196>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 30.04.2022 / Kabul Tarihi: 28.06.2022.

Küçüklerden Yapılan Kemik İliği Nakillerinin Hukuka Uygunluğu Sorunu

The Problem of Lawfulness of Bone-Marrow Transplantation from Minors

Dr. Öğr. Üyesi Işık ÖNAY^(*)
Arş. Gör. Elif Merve BIÇAKER^(**)

Öz:

Bu çalışmada küçüklerin verici olduğu, kemik iliği nakli olarak da bilinen hematopoietik kök hücre nakillerinin hukuka uygunluğu değerlendirilmekte ve buna ilişkin olarak bir yasa değişikliği önerisi sunulmaktadır. Bu değerlendirmeler yapılırken, uzman hekimlerle gerçekleştirilen mülakatlardan elde edilen bulgular ve karşılaştırmalı hukuk verilerinden faydalanılmaktadır. Yapılan mülakatlar neticesinde, uygulamada küçüklerin verici olduğu kemik iliği nakillerinin gerçekleştirilmekte olduğu ve buna ilişkin hukuki bir engel olmadığı yönünde uzman hekimlerde yaygın bir kana bulunduğu gözlemlenmiştir. Ayrıca, İsviçre ve Alman hukuklarında küçüklerin kemik iliği vericisi olmasının bazı şartlar dâhilinde hukuka uygun olduğu görülmüştür.

Türk hukukunda ise kemik iliği nakillerinin 2238 sayılı Kanun'a tabi olduğu sonucuna varılmaktadır. Anılan kanunun beşinci maddesindeki düzenlemenin lafzi yorumu ilk bakışta küçüklerden nakil yapılmasını yasak olduğu izlenimini uyandırmaktadır. Ancak bu sonuç, mevcut tıbbi uygulamalar ve tıbbi gerekliliklerle bağdaşmamakta olup anılan hükme rağmen bu müdahalelerin hukuka uygun sayılıp sayılmayacağı değerlendirilmelidir. Bu çalışmada, örf ve âdet hukukundan doğan bir hukuka uygunluk sebebi bulunduğu kesin olarak söylenemeyeceği sonucuna varılmıştır. Bununla birlikte bu yasağın amacı dikkate alınarak amaca uygun sınırlama yoluyla küçüğün yararının gerektirdiği bazı hâllerin bu yasağın kapsamı dışında tutulabileceği sonucuna varılmıştır ve hangi hâllerde bu sonuca varılabileceği tespit edilmiştir. Son olarak çalışmada hukukî belirsizliklerin giderilmesi amacıyla bir yasa değişikliği önerisi sunulmuştur.

Anahtar Kelimeler:

Küçükler Üzerinde Tıbbi Müdahaleler, Organ ve Doku Nakli, Küçüklerden Doku Nakli, Kemik İliği Nakli, Hematopoietik Kök Hücre Nakli.

Abstract:

This article evaluates the lawfulness of hematopoietic stem cell transplantations, also known as bone marrow transplantations from minors, and concludes with a proposal for an amendment to the relevant law. Interviews with medical doctors working in transplant centres were conducted and relevant legislation from certain other jurisdictions were examined. The interviews revealed that minors serve as donors in bone marrow transplantations in practice and there seems to be a widely shared opinion among

^(*) Koç Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Medeni Hukuk Anabilim Dalı,
E-posta: ionay@ku.edu.tr; [Orcid Id: https://orcid.org/0000-0002-1332-7083](https://orcid.org/0000-0002-1332-7083).

^(**) Koç Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Medeni Hukuk Anabilim Dalı,
E-posta: eyilmaz@ku.edu.tr; [Orcid Id: https://orcid.org/0000-0002-5047-0428](https://orcid.org/0000-0002-5047-0428).

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 22.04.2022 / Kabul Tarihi: 17.05.2022.

medical doctors regarding the lawfulness thereof. The analysis of certain foreign jurisdictions revealed that bone marrow transplantations from minors are allowed subject to certain strict requirements.

The authors conclude that the Law numbered 2238 is applicable to bone marrow transplantations. The literal interpretation of Article 5 of this Law awakens the impression that such transplantations from minors are prohibited. However, this interpretation contradicts with the current medical practice and medical needs, which necessitates an evaluation whether such transplantations can be deemed lawful despite the said article. Customary law does not provide a definite ground for lawfulness. However, the teleological reduction of the said article enables the lawfulness of such transplantations in certain cases where the minor's best interests requires the procedure to be carried out. Lastly, an amendment to the law is proposed in order to eliminate uncertainties.

Keywords:

Medical Intervention on Children, Organ and Tissue Transplantation, Tissue Transplantation from Minors, Bone Marrow Transplantation, Hematopoietic Stem Cell Transplantation.

6698 Sayılı Kişisel Verileri Koruma Kanunu Uyarınca Sosyal Medya Çekilişlerinde Çekiliş Düzenleyen Katılımcıları Aydınlatma Yükümlülüğü

According to the Personal Data Protection Law No. 6698 Organizers's Obligation to Inform the Participants in the Social Media Giveaways

Av. Merve ÖZEL^(*)

Öz:

Teknolojik gelişmeler, kişilerin günlük rutinlerini büyük ölçüde değiştirmiştir. Söz konusu değişikliklerden belki de en önemlisi, iletişim mecralarında yaşanmıştır. Günümüzde kişiler, yakın çevreleriyle dahi bu yeni mecralar üzerinden iletişime geçmektedir. Anılan mecralardan biri sosyal medyadır. Güncel istatistiklere göre, bu yeni mecra'nın kullanım oranı ve kullanım alanları her geçen gün artış göstermektedir. Bu durum sosyal medyada çeşitli içerik türlerinin çıkmasına neden olmuştur. Öyle ki, artık sosyal medyada günlük paylaşımlardan ziyade ticari amaçlı ya da bu amaca hizmet eden içeriklerin üretildiği görülmektedir. Burada yapılan çekilişler de sosyal medyada üretilen içerik türlerinden birini oluşturmaktadır. Mevzuatımızda, çekilişlerin gerek hukuki niteliği gerekse icrası kapsamında yükümlülükler bulunmaktadır. Çalışmamız, sosyal medya çekilişleri ile bu çekilişlerde kişisel verilerin korunması kapsamındaki aydınlatma yükümlülüğünü incelemektedir.

Anahtar Kelimeler:

Sosyal Medya, Çekiliş, Kişisel Veri, Veri Koruma, Aydınlatma Yükümlülüğü.

Abstract:

Technological developments have greatly changed people's daily routines. Perhaps the most important of these changes was experienced in communication channels. Today, people even communicate with their close circles through these new channels. One of the mentioned channels is social media. According to current statistics, the usage rate and usage areas of this new channel are increasing day by day. This situation has led to the emergence of various types of content on social media. So much so that it is now seen that content for commercial purposes or serving this purpose is produced rather than daily shares on social media. The giveaways held here are also one of the types of content produced on social media. In our legislation, there are obligations within the scope of both the legal nature and the execution of the giveaways. Our study examines the giveaways in social media and the obligation to inform about personal data protection in these giveaways.

Keywords:

Social Media, Giveaway, Personal Data, Data Protection, Obligation to Inform.

^(*) Justa Hukuk, Avukat,

E-posta: av.mervozel@gmail.com; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0003-0850-6869>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 20.04.2022 / Kabul Tarihi: 21.06.2022.

Son Gelişmeler Işığında Elektronik İmza Tanımı ve Türleri

Definition and Types of Electronic Signatures in the Light of Latest Developments

Dr. Öğr. Üyesi M. Ertan YARDIM^(*)

Öz:

Elektronik imza en basitinden en karmaşığa çok farklı teknik ve teknolojileri kapsayan bir üst kavramdır. Elektronik imza teknik ve teknolojileri gün geçtikçe değişmekte ve gelişmektedir. Avrupa Birliği nezdinde de son yıllarda arka arkaya yeni düzenlemeler ve standartlar kabul edilmektedir. Elektronik İmza Kanunu'nda (EİK) da elektronik imza oldukça geniş ve kapsayıcı şekilde tanımlanmıştır. Buna karşılık, EİK'da sadece tanım verilmiş ve güvenli elektronik imza dışında hiçbir elektronik imza teknik veya teknolojisine hukuki sonuç bağlanmamıştır. Güvenli elektronik imza hem altyapısı hem de hukuki etkisi itibariyle özel düzenlemiştir ve halihazırda hukuki etkisi düzenlenmiş tek elektronik imza türüdür. Bu sebeple, biyometrik imza gibi gelişmekte olan farklı elektronik imza türlerinin ancak ve sadece genel hükümler çerçevesinde değerlendirilmesi mümkün olmaktadır. Belirtilen hususlar çerçevesinde, teknoloji yönüyle genel olarak elektronik imza kavramını; uluslararası düzenlemelerde ve EİK'da elektronik imza tanımını ve türlerini; son olarak elektronik imza bakımından oldukça önemli olan teknoloji tarafsızlığı prensibini ele alacağız.

Anahtar Kelimeler:

Elektronik İmza, Güvenli Elektronik İmza, Biyometrik İmza, eIDAS, Teknoloji Tarafsızlığı Prensibi.

Abstract:

The electronic signature is an upper concept that covers many different techniques and technologies, from the simplest to the most complex. Electronic signature techniques and technologies are changing and developing day by day. New regulations and standards have been adopted one after another in the European Union in recent years. The Turkish Electronic Signature Act (TESA) defines electronic signature comprehensively and inclusively. On the other hand, only a definition is given in the TESA, but no legal consequences are attached to any electronic signature technique or technology other than a secure electronic signature. The secure electronic signature is specially regulated in terms of both its infrastructure and legal effect, and it is the only electronic signature type whose legal effect is currently regulated. For this reason, it is possible to evaluate different types of electronic signatures, such as biometric signatures, only within the framework of general provisions. Within the framework of the specified issues, the concept of electronic signature in general in terms of technology; definition and types of electronic signature in international regulations and TESA; Finally, we will discuss the principle of technology neutrality, which is very important in terms of electronic signature.

Keywords:

Electronic Signature, Secure Electronic Signature, Biometric Signature, eIDAS, Technology Neutrality Principle.

^(*) Kadir Has Üniversitesi, Medeni Usul ve İcra İflas Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: ertan.yardim@khas.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0001-5483-6995>.

Bu makale, Yazarın “*Elektronik İmza ve Medeni Usul Hukukumuzda Etkileri*” başlıklı, İstanbul Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Özel Hukuk Anabilim Dalı bünyesinde hazırlanan 2006 tarihli yüksek lisans tezinden türetilmiştir.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 30.04.2022 / Kabul Tarihi: 06.07.2022.

Türkiye'nin Taraf Olduğu Uluslararası Antlaşmalar Işığında Hava Taşıma Sözleşmelerinin Unsurları, Türleri ve İlgili Antlaşmaların Uygulama Alanları

Elements and Types of Contracts of Carriage by Air in Light of the International Agreements to which Turkey is a Party and Application Areas of Such Agreements

Arş. Gör. Dr. Cansu YENER KESKİN^(*)

Öz:

Havayolu ile eşya ve yolcu taşımacılığı milletlerarası ticaretin gelişmesiyle ekonomik, güvenilir ve hızlı bir taşımacılık yolu olması sebebiyle gittikçe önem kazanmıştır. Bu sebeple çalışmada havayoluyla taşımacılığa imkân sağlayan hava taşıma sözleşmesinin incelenmesi amaçlanmıştır. Hava taşıma sözleşmesinin tanımı Türkiye'nin taraf olduğu uluslararası antlaşmalarda veya mevzuatta yapılmamıştır. Hukuki niteliği konusunda ise doktrinde birçok farklı görüş yer almaktadır. Hava taşıma sözleşmesinin taşıma taahhüdü, ücret ve taşımanın hava aracı ile yapılması olarak sayabileceğimiz üç unsuru olduğu kabul edilmektedir. Türkiye'nin taraf olduğu Varşova Konvansiyonu ve Montreal Konvansiyonu açısından bir taşımanın "uluslararası taşıma" sayılması halinde bu taşımalara ilişkin hava taşıma sözleşmelerine ilgili uluslararası konvansiyon hükümleri uygulanacaktır. Ancak bu durumda hava taşıma sözleşmesine Varşova Konvansiyonu veya Montreal Konvansiyonu'nun hangisinin uygulanacağıın tespiti de ayrı bir önem taşımaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Havayoluyla Taşıma, Hava Taşıma Sözleşmesi, Uluslararası Taşıma, Varşova Konvansiyonu, Montreal Konvansiyonu.

Abstract:

Carriage of goods and passengers by air has become increasingly important due to the development of international trade, as it is an economical, reliable and fast means of transportation. For this reason, in this study, it is aimed to examine the air transport contract, which allows transportation by air. The definition of air carriage contract has not been made in Turkish legislation and international agreements to which Turkey is a party. As for its legal nature, there are many different opinions in the doctrine. It is accepted that the contract of carriage by air has three elements, which we can name as the commitment to transport, the fee and the transportation by aircraft. If a carriage is considered an "international

^(*) Kocaeli Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Milletlerarası Özel Hukuk Anabilim Dalı,
E-posta: cansuyenerkeskin@gmail.com; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-7296-6483>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 20.04.2022 / Kabul Tarihi: 01.07.2022.

carriage” in terms of the Warsaw Convention and the Montreal Convention to which Turkey is a party, the relevant international convention provisions will be applied to the contract of carriage by air regarding these carriages. However, in this case, it is also important to determine whether the Warsaw Convention or the Montreal Convention will be applied to the contract of carriage by air.

Keywords:

Carriage by Air, Contract of Carriage by Air, International Carriage, Warsaw Convention, Montreal Convention.