

KADİR HAS ÜNİVERSİTESİ

HUKUK FAKÜLTESİ DERGİSİ

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

Cilt: VIII Sayı: I
Haziran 2020

SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet C. AKAD

KAMU HUKUKU

İnsan Haklarının İnsani Uluslararası Hukuka Etkisi

The Impact of Human Rights on International Humanitarian Law

Prof. Dr. A. Füsün ARSAVA

1974 Nükleer Denemeler Davası Işığında Uluslararası Hukukta Devletlerin Tek Taraflı İşlemleri

In the Light of the 1974 Nuclear Tests Case Unilateral Transactions of States in International Law

Arş. Gör. Buket DENİZ

Uluslararası Hukukta Uyuşmazlıkların Barışçı Çözüm Yolları ve Dağlık Karabağ Uyuşmazlığı

Peaceful Solution Ways of Disputes in International Law and Nagorno Karabagh Dispute

Dr. Öğr. Üyesi Tuğçe ISAYEV

ÖZEL HUKUK

Ulusal Elektronik Tebligat Sistemi'nde Tutulan Delil Kayıtlarının İspat Kuvveti ve Bu Kayıtların Aksinin İleri Sürülmesi

Evidential Value of the Evidence Records Kept in National Electronic Notification System and Allegations Contrary These Records

Arş. Gör. Ayşe Ece ACAR

KARAR İNCELEMESİ

İsviçre Federal Mahkemesi'nin 17.11.2004 Tarihli 4C.255/2004 Kararının Çevirisi ve Bu Karar Çerçevesinde Kira Hukukunda Geçerli Nitelikteki Bağlantılı Sözleşmeler ve Bunlara Aykırılığın Yaptırımı

Translation of the 4C.255/2004 Decision of Swiss Federal Court Dated 17.11.2004 and Valid Tie-In Transactions and the Sanction of their Violation in Light of this Decision

Arş. Gör. Dilşah Buşra KARTAL

İÇİNDEKİLER

SUNUŞ YAZISI

Prof. Dr. Mehmet C. AKAD 9

KAMU HUKUKU

İnsan Haklarının İnsani Uluslararası Hukuka Etkisi

The Impact of Human Rights on International Humanitarian Law

Prof. Dr. A. Füsün ARSAVA..... 13

1974 Nükleer Denemeler Davası Işığında Uluslararası Hukukta Devletlerin Tek Taraflı İşlemleri

In the Light of the 1974 Nuclear Tests Case Unilateral Transactions of States in International Law

Arş. Gör. Buket DENİZ 21

Uluslararası Hukukta Uyuşmazlıkların Barışçı Çözüm Yolları ve Dağlık Karabağ Uyuşmazlığı

Peaceful Solution Ways of Disputes in International Law and Nagorno Karabagh Dispute

Dr. Öğr. Üyesi Tuğçe ISAYEV 39

ÖZEL HUKUK

Ulusal Elektronik Tebligat Sistemi'nde Tutulan Delil Kayıtlarının İspat Kuvveti ve Bu Kayıtların Aksinin İleri Sürülmesi

Evidential Value of the Evidence Records Kept in National Electronic Notification System and Allegations Contrary These Records

Arş. Gör. Ayşe Ece ACAR 73

KARAR İNCELEMESİ

İsviçre Federal Mahkemesi'nin 17.11.2004 Tarihli 4C.255/2004 Kararının Çevirisi ve Bu Karar Çerçevesinde Kira Hukukunda Geçerli Nitelikteki Bağlantılı Sözleşmeler ve Bunlara Aykırılığın Yapıtırımı

Translation of the 4C.255/2004 Decision of Swiss Federal Court Dated 17.11.2004 and Valid Tie-In Transactions and the Sanction of their Violation in Light of this Decision

Arş. Gör. Dilşah Buşra KARTAL 91

KAMU HUKUKU

İnsan Haklarının İnsani Uluslararası Hukuka Etkisi

The Impact of Human Rights on International Humanitarian Law

Prof. Dr. A. Füsün ARSAVA^(*)

Öz:

İnsan hakları insani uluslararası hukukun şekillendirilmesinde önemli bir etkiye sahiptir. Bu çerçevede sivil halka karşı zor kullanmayı içeren zararlar karşılık (repressalie) önemli bir tartışma konusu oluşturmaktadır. Cenevre Konvansiyonlarında ve Konvansiyonlara ek I No.lu Ek Protokolde sivillere karşı repressalie yasaklanmıştır. Bu sınırlama ile tüm devletlerin uzlaşma içinde olmadığı görülmektedir. Makalede devletlerin bu çerçevedeki yaklaşımlarına ve zor kullanmayı içeren repressalie'nin uluslararası hukukta meşruiyetine ışık tutulmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Eski Yugoslavya Uluslararası Ceza Mahkemesi, Kupreskic Kararı, Zararla Karşılık Kriterleri, Cenevre Konvansiyonları.

Abstract:

Human rights have an important impact on the shaping of international humanitarian law. In this context, "repressalie" which involves the use of force against the civilian population is an important topic of discussion. In the Geneva Conventions and Additional Protocol I to the Conventions, "repressalie" against civilians is prohibited. Nonetheless not all states compromise on this issue. The article sheds light on the approaches of states to this matter and the legitimacy of the "repressalie" which includes the use of force in international law.

Keywords:

International Criminal Tribunal for the former Yugoslavia, Kupreskic's Decision, Criteria for Reciprocity, Geneva Conventions.

^(*) Atılım Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Uluslararası Kamu Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: fusun.arsava@atilim.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0003-2275-7664>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 05.01.2020 / Kabul Tarihi: 27.01.2020.

1974 Nükleer Denemeler Davası Işığında Uluslararası Hukukta Devletlerin Tek Taraflı İşlemleri

In the Light of the 1974 Nuclear Tests Case Unilateral Transactions of States in International Law

Arş. Gör. Buket DENİZ^(*)

Öz:

Devletlerin tek taraflı işlemlerinin uluslararası hukuktaki yeri, tartışmalı konulardan biridir. Devletler, diğer devletler ve uluslararası örgütler ile yaptıkları antlaşmalar dolayısıyla borç ve yükümlülükler altına girebilirler. Bunun yanında, kendi çıkarlarını ilgilendiren konularda, tek taraflı irade beyanları ile de kendilerini bağlayabilirler. Uluslararası hukukun süjeleri tarafından meydana getirilen bu irade açıklamaları, belirli koşullarda bağlayıcı sonuçlar doğurur. Avustralya ve Yeni Zelanda'nın, 1970'li yıllarda Fransa'nın atmosferde yaptığı nükleer denemelerin uluslararası hukuka aykırı olduğu gerekçesiyle Uluslararası Adalet Divanı'na başvurması üzerine Divan, devletlerin tek taraflı işlemlerinin hukuki bağlayıcılığına ilişkin çeşitli tespitler yapmıştır. Devletin tek taraflı sözverme işlemlerinin, işlemi yapan devlet bakımından yükümlülük doğurması açısından, özellikle bağlanma niyeti ve aleniyet önem taşımaktadır. Ancak çoğu zaman, devletlerin eylem ve işlemlerinin siyasi ya da hukuki olup olmadıklarının tespiti zordur. Öte yandan devletler, tek taraflı işlemlerin çeşitli türlerini, uluslararası ilişkiler alanında yoğun şekilde kullanmaya devam etmektedirler. Bu bakımdan, uluslararası hukuk bakımından bu işlemlerin geçerlilik unsurlarını belirlemek ve hukuki rejimlerini saptamak gerekmektedir. Uluslararası Adalet Divanı'nın 1974 tarihli Nükleer Denemeler Davası kararı, devletlerin tek taraflı işlemlerinin uluslararası hukuktaki durumunun değerlendirilmesi bakımından önemini korumaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Uluslararası Hukuk, Uluslararası Hukukta Hukuki İşlemler, Devletlerin Tek Taraflı İşlemleri, Nükleer Denemeler Davası, Uluslararası Adalet Divanı.

Abstract:

States' unilateral action is one of the controversial issues of international law. States can come under debts and obligations due to the agreements they have made with other states and international organizations. In addition, they can bind themselves with unilateral declarations on matters that concern their interests. These transactions made by the subjects of international law have binding results under certain conditions. After Australia and New Zealand applied to the International Court of Justice on the grounds that the nuclear tests carried out by France in the 1970s were against international law, the Court made several determinations regarding the legal bindingness of the unilateral transactions

^(*) Gaziantep Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, İdare Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: buketdenizv@gmail.com; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-9787-0939>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 16.02.2020 / Kabul Tarihi: 26.06.2020.

of the states. The intention of the state and publicity of the transaction is especially important in terms of the unilateral transaction of the state, which creates an obligation for the state. However, it is often difficult to determine whether states' actions and transactions are political or legal. On the other hand, states continue to use various types of unilateral transactions frequently in international relations. In this regard, it is necessary in terms of international law to determine the validity elements of these transactions and to determine their legal regimes. The decision of the Nuclear Trials Case of the International Court of Justice in 1974 maintains its importance in terms of evaluating the status of the unilateral transactions of the states in international law.

Keywords:

International Law, Legal Transactions in International Law, Unilateral Transactions of States, Nuclear Trials Case, International Court of Justice.

Uluslararası Hukukta Uyuşmazlıkların Barışçı Çözüm Yolları ve Dağlık Karabağ Uyuşmazlığı

Peaceful Solution Ways of Disputes in International Law and Nagorno Karabagh Dispute

Dr. Öğr. Üyesi Tuğçe ISAYEV^(*)

Öz:

Dağlık Karabağ uyuşmazlığı, uluslararası barış ve güvenliği tehdit eden bir uluslararası uyuşmazlıktır. Uyuşmazlığın barışçı çözümünün önünde çeşitli engeller bulunmaktadır. Ancak, taraflara, bölgeye ve uluslararası topluma kazandıracakları düşünüldüğünde uyuşmazlığın barışçı çözümünün uluslararası hukuk açısından arz ettiği önem anlaşılmaktadır. Bu önem, uyuşmazlığın barışçı çözümü önündeki engellerin aşılması ve uyuşmazlığın barışçı yoldan çözülmesi gerektiğini ortaya koymaktadır. Uyuşmazlığın barışçı çözümü konusunda şimdiye kadar yoğun olarak kullanılan barışçı çözüm yolları arasında görüşmeler, arabuluculuk ve uluslararası örgütler çerçevesinde çözüm yer almaktadır. Uyuşmazlığın barışçı çözümünün uluslararası hukuk açısından arz ettiği önem bundan sonraki süreçte uyuşmazlığın barışçı çözümü konusunda diplomatik ve yargısal bütün barışçı çözüm yollarından mümkün olduğunca etkin şekilde yararlanılmasını gerektirmektedir. Azerbaycan'ın barışçı çözümden yana olan tutumu ve uluslararası hukuk kuralları açısından söz konusu olan haklılığı, bütün barışçı çözüm yollarından mümkün olduğunca etkin şekilde yararlanmasına imkan vermektedir. Ermenistan'ın uluslararası hukuk kuralları açısından söz konusu olan haksızlığı ise uyuşmazlığın barışçı çözümüne karşı bir tutum sergilemesine ve uyuşmazlığın çözümsüz kalmasına sebep olmaktadır.

Anahtar Kelimeler:

Uluslararası Hukukta Uyuşmazlık Kavramı, Uluslararası Hukukta Uyuşmazlıkların Barışçı Çözüm Yolları, Dağlık Karabağ Uyuşmazlığı, Dağlık Karabağ Uyuşmazlığının Barışçı Çözümü, Azerbaycan'ın Tutumu.

Abstract:

Nagorno-Karabagh dispute is an international dispute that threatens international peace and security. There are various obstacles to the peaceful resolution of the dispute. However, considering the benefit to the parties, the region and the international community, the importance of the peaceful resolution of the dispute in terms of international law is understood. This importance reveals that the obstacles to the peaceful settlement of the dispute must be overcome and the dispute must be resolved peacefully. Among the peaceful resolutions that have been used extensively on the peaceful settlement of the dispute till now, there are the negotiations, mediation and resolution within international organizations. The importance of the peaceful resolution of the dispute in terms of international law requires the use of

^(*) Kırklareli Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Devletler Umumi Hukuku Anabilim Dalı,
E-posta: tugceisayev@klu.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0001-8137-3981>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 11.05.2020 / Kabul Tarihi: 25.06.2020.

all diplomatic and judicial peaceful remedies in maximum efficiency for the peaceful settlement of the dispute in the upcoming period. Azerbaijan's attitude in favor of peaceful solution and its rightfulness in terms of international law rules enable it to benefit from the ways of peaceful solution as effectively as possible. Armenia's unfairness in terms of international law rules causes it to take an attitude against the peaceful resolution of the dispute and to let it remain unsolved.

Keywords:

Concept of Dispute in International Law, Peaceful Ways of the Resolution of Disputes in International Law, Nagorno-Karabagh Dispute, Peaceful Resolution of Nagorno-Karabakh Dispute, Attitude of Azerbaijan.

ÖZEL HUKUK

Ulusal Elektronik Tebligat Sistemi'nde Tutulan Delil Kayıtlarının İspat Kuvveti ve Bu Kayıtların Aksinin İleri Sürülmesi

Evidential Value of the Evidence Records Kept in National Electronic Notification System and Allegations Contrary These Records

Arş. Gör. Ayşe Ece ACAR^(*)

Öz:

Elektronik tebligat, klasik anlamda tebligata göre daha hızlı ve daha az masrafla tebligat yapılmasını sağlamaktadır. Teknoloji ile iç içe olan bu alana dair düzenlemelerde, teknolojik gelişmelere paralel olarak güncellemelere gereksinim olmaktadır. Bu kapsamda, 7101 sayılı İcra ve İflas Kanunu ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun ile Tebligat Kanunu'nda elektronik tebligatı düzenleyen maddede değişiklik yapılmıştır. Yapılan bu değişiklik uyarınca hazırlanan ve 01.1.2019 tarihinde yürürlüğe giren yeni Elektronik Tebligat Yönetmeliği ile 19.01.2013 tarihli Elektronik Tebligat Yönetmeliği yürürlükten kaldırılmıştır. Yeni yönetmelikte, Ulusal Elektronik Tebligat Sistemi'ne, bu sistemde tutulacak delil kayıtlarına ve bu kayıtların ispat kuvvetine dair düzenlemelere yer verilmiş, delil kayıtları, aksi ispat edilmedikçe kesin delil olarak kabul edilmiştir. Bu kayıtların aksinin ileri sürülmesi, bu kayıtların yanlış tutulduğu veya bu kayıtlarda bir değişiklik yapıldığı iddiası şeklinde ortaya çıkabilecektir. Delil kayıtları ispat kuvveti bakımından kesin delil olsa da, senet sıfatını haiz değildir. Delil kayıtları, fizikî tebligattaki tebliğ tutanağı ile aynı işlevi görmekte olup, bu kayıtlarda yer alan bilgilerin aksinin ispatında her türlü delilden faydalanılabilecektir.

Anahtar Kelimeler:

Tebligat, Elektronik Tebligat, Elektronik Tebligat Yönetmeliği, Ulusal Elektronik Tebligat Sistemi, Delil.

Abstract:

Electronic notification provides the notifications to be made faster and less costly than written notification. In arrangements regarding this area intertwined with technology, updates are needed in parallel with technological developments. In this context, with the Code No. 7101 on Amendment of Enforcement and Bankruptcy Code and Other Codes, the article regulating electronic notification in Notification Code, has been amended. With the new Electronic Notification Regulation prepared in accordance with this amendment and came into force on 01.01.2019, the Electronic Notification Regulation dated 19.01.2013 has been repealed. The new regulation includes the National Electronic Notification System, the evidence records kept in this system and the regulations on the evidential value of these records. Evidence records are accepted as conclusive evidence unless otherwise proven.

^(*) İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Medeni Usul ve İcra İflas Hukuku Anabilim Dalı, E-posta: delipinar@istanbul.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-4529-5434>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 06.05.2020 / Kabul Tarihi: 16.06.2020.

Asserting the contrary of these records may arise that these records are kept wrong or there is a change in these records. The evidence records has the same function as certificate of services. Although the evidence records are conclusive evidence in terms of the force of proof, all kinds of evidence can be used to prove the contrary of the information in these records.

Keywords:

Notification, Electronic Notification, Electronic Notification Regulation, National Electronic Notification System, Evidence.

KARAR İNCELEMESİ

İsviçre Federal Mahkemesi'nin 17.11.2004 Tarihli 4C.255/2004 Kararının Çevirisi ve Bu Karar Çerçevesinde Kira Hukukunda Geçerli Nitelikteki Bağlantılı Sözleşmeler ve Bunlara Aykırılığın Yaptırımı

Translation of the 4C.255/2004 Decision of Swiss Federal Court Dated 17.11.2004 and Valid Tie-In Transactions and the Sanction of their Violation in Light of this Decision

Arş. Gör. Dilşah Buşra KARTAL^(*)

Öz:

Bu çalışmada kira sözleşmesinde bağlantılı işlem niteliği taşıyan sözleşmelerin geçerliliğine ilişkin İsviçre Federal Mahkemesi'nin 17.11.2004 tarihli 4C.255/2004 kararının çevirisine ve karar incelemesine yer verilmiştir. Karara konu olayda kira sözleşmesinde kiracıya, kiralanan yerle aynı taşınmazda bulunan, kiraya verene ait şarap dükkanından şarap satın alma borcu yüklenmiştir. Federal Mahkeme sözleşmedeki hükümler ışığında burada geçersiz bir işlem olmadığı sonucuna varmıştır. İncelemede Federal Mahkeme kararı ışığında bağlantılı sözleşmelerin geçerlilik şartları ele alınmıştır. Ayrıca incelemede geçerli bir bağlantılı sözleşmenin ihlalinin yaptırımı incelenmiş ve bu bağlamda Federal Mahkeme kararının isabetli olup olmadığı değerlendirilmiştir.

Anahtar Kelimeler:

Kira Sözleşmesi, Bağlantılı Sözleşme, Olağanüstü Fesih, Sözleşme Hukuku, Geçersizlik.

Summary:

In this study, 4C.255/2004 decision of the Swiss Federal Court dated 17.11.2004 regarding the validity of tie-in agreements in rental contracts is translated and analysed. In the subject matter, tenant is held obliged to buy wine from the landlord who operates a winehouse that is located in the same property that the rent subject is located. In light of the contract terms, Federal Court concluded that this is not an invalid transaction. In the review, in light of the Federal Court decision, the conditions for the validity of tie-in contracts are examined. Moreover, the sanction for the violation of a valid tie-in contract is examined and in this regard, appositeness of the Federal Court decision is evaluated.

Keywords:

Rental Contract, Tie-in Agreement, Extraordinary Termination, Contract Law, Invalidity.

^(*) Fatih Sultan Mehmet Vakıf Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Medeni Hukuk Anabilim Dalı,
E-posta: dbkartal@fsm.edu.tr; Orcid Id: <https://orcid.org/0000-0002-2615-5698>.

Yayın Kuruluna Ulaştığı Tarih: 17.05.2020 / Kabul Tarihi: 01.07.2020.