

**Doç. Dr. Musa AYGÜL**  
Yıldırım Beyazıt Üniversitesi Hukuk Fakültesi

**Milletlerarası Ticarî  
Tahkimde Tahkim Usûlüne  
Uygulanacak Hukuk ve  
Deliller**



Bu alışma sırasında en özverili desteği ailemden gördüm. Kendilerine şükranlarımı sunmayı zevkli bir görev saymaktayım. Bu eserin hazırlanması sürecinde en çok mağdur olan, hiç şüphesiz eşim ve oğlum Süleyman Alp idi. Bu sebeple çalışmayı onlara ithaf ediyorum.

**Aęustos 2014**

**Konya**

## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	VII
İÇİNDEKİLER .....	IX
KISALTMALAR .....	XXIII
GİRİŞ .....	1

### BİRİNCİ BÖLÜM TAHKİM USÛLÜNE UYGULANACAK HUKUKUN TESPİTİ

§ 1. Genel Olarak .....	5
§ 2. Kıta Avrupası ve Common Law Usûl Hukukunun Karakteristik Özellikleri .....	7
I. Kıta Avrupası Medenî Usûl Hukuku .....	9
II. Common Law Medenî Usûl Hukuku .....	11
§ 3. Milletlerarası Tahkim Usûlünün Globalleşmesi .....	15
I. Hukuk Sistemlerinin Uyumlaştırılması .....	15
II. Tahkim Usûlüne Dair Millî Olmayan Kurallar .....	17
A) Tahkim Usûlüne Dair Millî Olmayan Kuralların Oluşması .....	17
B) Tahkim Usûlüne Dair Bazı Uygulamalar ve Düzenlemeler .....	21
§ 4. Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Özerkliği .....	24
I. Tahkim Usûlü ve Esasa Uygulanacak Hukuk .....	24

II. Lex Arbitri ve Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukuk .....	26
A) Lex Arbitri Kavramı .....	26
B) Terminoloji .....	28
C) Lex Arbitri'nin Tespit Edilmesi .....	29
1. Lex Arbitri'nin Millî Hukuk Olmasını Savunan Görüş.....	29
a) Mülkîlik İlkesi (Tahkim Yeri, Objektif Test, Seat Theories) .....	30
b) Usûl Kanunu Kriteri (Subjective Test, Legal Localization) .....	32
2. Lex Arbitri'nin Millî Hukuk Sistemlerinden Bağımsız Olmasını Savunan Görüş.....	34
3. Türk Hukukundaki Durum ve Görüşümüz .....	36
D) Lex Arbitri'nin Muhtevası.....	41
E) Lex Arbitri ve Tahkim Usûlünün Birbirinden Ayrılması .....	42
§ 5. Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Tespiti.....	45
I. Genel Olarak .....	45
II. Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Taraflarca Belirlenmesi (İrade Muhtariyeti) .....	47
A) Millî ve Milletlerarası Düzenlemelerde İrade Muhtariyeti. ....	48
B) Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Seçimine Dair Anlaşmaların Geçerliliği ve Yorumu .....	51
C) Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Seçimine Dair Anlaşmaların Şekli .....	53
D) Seçilebilecek Usûl Kuralları .....	54
1. Millî Hukuk Sistemlerinin Seçilmesi.....	55
a) Genel Olarak .....	55
b) Millî Usûl Kurallarının Seçilmesinin Olumsuz Tarafları.....	58
2. Kurumsal Tahkim Kurallarının Seçilmesi.....	59
a) Genel Olarak .....	59
b) Kurumsal Tahkim Kurallarının Seçilmesinin Sonuçları.....	61

---

c) Seçilen Kurumsal Tahkim Kurallarının Bağlayıcılığı.....	63
d) Kurumsal Tahkim Kurallarının Zaman İçinde Değişmesi.....	67
E) Hakem Mahkemesinin Tarafların Seçimine İtirazı .....	68
III. Taraflarca Bir Anlaşma Yapılmaması Halinde Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Tespiti.....	71
A) Tahkim Yeri Usûl Kurallarının Uygulanması.....	72
B) Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Hakem Mahkemesince Belirlenmesi .....	75
1. Genel Olarak .....	75
2. Hakemlerin Tahkime Uygulanacak Usûl Kurallarını Belirleme Yetkisi .....	76
a) UNCITRAL Model Kanununda Hakem Mahkemesinin Yetkisi .....	78
b) Millî Hukuk Sistemlerinde Hakem Mahkemesinin Yetkisi.....	79
c) Milletlerarası Kurumsal Tahkim Kurallarında Hakem Mahkemesinin Yetkisi.....	81
3. Tahkim Usûlüne Uygulanacak Hukukun Tespiti Zamanı.....	82
a) Tahkim Yargılamasının Başlangıcında Tahkim Usûlüne Uygulanacak Kuralların Belirlenmesi .....	82
b) Tahkim Usûlüne Dair Her Bir Somut Sorun İçin (Case-By-Case) Uygulanacak Kuralların Belirlenmesi .....	83
4. Hakem Mahkemesinin Taraflarla İstişare Ederek Tahkim Usûlüne Uygulanacak Kuralları Tespit Etmesi.....	85
a) Genel Olarak .....	85
b) Hakem Mahkemesinin ve Tarafların Biraraya Gelmeleri (Ön Toplantı).....	87
c) Milletlerarası Tahkim Kurallarında Ön Toplantı Yapılmasına İlişkin Düzenlemeler .....	91
d) Ön Toplantı ve Görev Belgesi (Terms of Reference) .....	92

e) Ön Toplantılarda Kararlaştırılması Gerekli Konular .....	93
5. Hakem Mahkemesinin Tahkim Usûlüne Uygulanacak Kuralları Tespitinde Dikkate Alabileceği Hususlar.....	98
a) Genel Olarak .....	98
b) Tahkim Usûlüne Uygulanacak Kuralların Tespitinde Hakkaniyet (Fairness) ve Verimlilik (Efficiency) İlkesi .....	100
aa) Hakkaniyet İlkesi .....	101
bb) Verimlilik İlkesi .....	102
6. Tahkim Usûlüne Dair Hakem Mahkemesince Verilen Kararların Denetimi .....	108
7. Hakem Mahkemesinin Takdir Yetkisinin Sınırları .....	109
§ 6. İrade Muhtariyetinin ve Hakemlere Tanınan Takdir Yetkisinin Sınırları.....	110
I. Genel Olarak .....	110
II. Tahkim Yerinin Emredici Kuralları .....	110
A) Eşitlik İlkesi.....	114
B) Hukukî Dinlenilme Hakkı.....	119
1. Genel Olarak .....	119
2. Hukukî Dinlenilme Hakkının Muhtevası .....	120
3. Hukukî Dinlenilme Hakkının Sınırları.....	124
a) Makûl İmkân.....	125
b) Tarafların Anlaşması.....	126

## İKİNCİ BÖLÜM

### MİLLETLERARASI TİCARÎ TAHKİMDE DELİLLER

§ 7. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Delillere İlişkin Özel Durumlar .	127
I. Genel Olarak .....	127

---

II. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Delillere İlişkin Kuralların Yetersizliği.....	129
III. Delillere Uygulanacak Kuralların Tespitinde Genel İlkeler....	131
A) Vasıflandırma.....	131
B) İrade Muhtariyeti.....	134
C) Hakemlerin Takdir Yetkisi .....	135
D) Delillerin Toplanmasında Tarafların İyiniyetli (In Good Faith) Davranma Yükümlülüğü.....	136
1. Genel Olarak .....	136
2. İyiniyetli Davranma Yükümlülüğünün İhlali Sayılabilecek Durumların Tespiti .....	138
§ 8. Delillerin İkamesine Dair IBA Kuralları.....	141
I. Genel Olarak .....	141
II. IBA Kurallarının Tarihiçesi.....	144
III. IBA Kurallarının Seçilmesi.....	147
§ 9. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Belge .....	149
I. Genel Olarak .....	149
II. Belge Kavramı.....	151
A) Genel Olarak .....	151
B) Elektronik Belgeler .....	152
III. Belgelerin İbrazı .....	154
A) Genel Olarak .....	154
B) Tarafların Elllerinde Bulunan Belgeler .....	157
1. Belgelerin Hakem Mahkemesine ve Karşı Tarafa Sunulması.....	157
2. İbraz Zamanı .....	159
3. İbraz Süresinden Sonra Yeni Delil İbrazı.....	162
4. Belge Fotokopilerinin İbrazı ve Belgelerin Doğruluğu.....	164
C) Karşı Tarafın Elinde Bulunan Belgelerin İbrazı.....	165
1. Genel Olarak .....	165

2. Common Law Hukukunda Karşı Tarafın Elinde Bulunan Belgelerin İbrazı.....	166
3. Kıta Avrupası Hukukunda Karşı Tarafın Elinde Bulunan Belgelerin İbrazı.....	167
4. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Karşı Tarafın Elinde Bulunan Belgelerin İbrazı .....	169
a) Genel Olarak .....	169
b) Milletlerarası Ticarî Tahkimde Belgelerin İbrazının Hukukî Dayanağı .....	175
c) Hakem Mahkemesinin Belge İbrazına Karar Verme Yetkisi.....	177
d) Belge İbrazı Talebinde Bulunma Zamanı.....	179
e) Hakem Mahkemesinin Re'sen Belge İbrazına Karar Vermesi .....	181
f) Belge İbrazının Şartları.....	182
aa) İbrazına Karar Verilecek Belgenin Belirli Olması Koşulu (Specifity) .....	183
bb) İbrazı Talep Edilen Belgenin Uyuşmazlık Konusu ile Bağlantılı ve Davanın Sonucuna Etkili Olması.....	187
aaa) Belgenin Dava Konusu Uyuşmazlık ile Bağlantılı Olması .....	189
bbb) Davanın Sonucuna Etkili Olması.....	191
cc) Belgenin Talep Eden Tarafın Elinde Olmaması .....	193
dd) Belge İbrazının Aşırı Derecede Külfetli Olmaması.....	194
ee) Belgenin Karşı Tarafın Elinde ya da Kontrolünde Bulunması .....	197
g) Belge İbrazı Talebine İtiraz Edilmesi.....	199
aa) Genel Olarak.....	199
bb) Belge İbrazı İçin Şartların Oluşmadığı İtirazı .	200
cc) Kendisinden Belge Talep Edilen Tarafın Belgenin Kendisinde Olmadığı ya da Kayıp veya Zayıf Olduğu İtirazı.....	201



dd) Hukukî Engel veya İmtiyaz Sebebiyle Belgenin İbraz Edilmemesi .....	203
aaa) Genel Olarak .....	203
bbb) İBA Kurallarında Sayılan Hukukî Engel ya da İmtiyazlar.....	206
ee) İtiraz Hakkında Karar Verilmesi .....	209
aaa) İtirazın Hakem Mahkemesi Tarafından Karara Bağlanması.....	210
bbb) İtirazın Tarafsız Bilirkişi Tarafından İncelenmesi Yoluyla Karara Bağlanması..	212
h) Belge İbrazına İlişkin Hakem Kararlarına Uyulmaması .....	214
D) Üçüncü Kişinin Elinde Bulunan Belgeler .....	221
1. Genel Olarak .....	221
2. Millî ve Milletlerarası Düzenlemelerde Konunun Düzenlenişi.....	222
3. Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulaması Bakımından .....	224
§ 10. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Tanık .....	227
I. Genel Olarak .....	227
II. Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulamasında Tanık .....	229
III. Tanık Gösterilebilecek Kimseler.....	231
IV. Tanıkların Gösterilmesi .....	236
A) Genel Olarak .....	236
B) Mukabil Tanık (Rebuttal, Revised, Additional Witness) Bildirilmesi.....	238
V. Tanık Beyanlarının Alınması Usûlü.....	239
A) Tanıklar ile Tarafların ve Avukatlarının Görüşmesi.....	239
1. Genel Olarak .....	239
2. Tanıkla Tarafların ve Avukatlarının Görüşmesinin Muhtevası ve Sınırları .....	243
B) Tanık Beyanlarının Yazılı Olarak Sunulması.....	248
1. Genel Olarak .....	248

2. Tanık Beyanlarının Yazılı Olarak Sunulmasının Olumlu ve Olumsuz Yanları .....	251
3. Yazılı Tanık Beyanında Bulunması Gerekli Hususlar.	253
a) Tanığın İsmi ve Adresi, Tanığın Geçmişi, Nitelikleri, Eğitimi ve Tecrübesi Hakkında Açıklamalar ve (Varsa) Taraflar ile Bağlantısı .....	253
aa) Tanığın İsmi ve Adresi .....	253
bb) Tanığın Geçmişi, Nitelikleri, Eğitimi ve Tecrübesi Hakkında Açıklamalar .....	254
cc) (Varsa) Taraflar ile Olan Bağlantısı .....	254
b) Tanığın Bilgisinin Kaynağı ile Vakıaların Tam ve Detaylı Olarak Açıklanması.....	255
aa) Genel Olarak.....	255
bb) Duyuma Dayalı Tanıklık (Hearsay Evidence)	256
cc) Yazılı Tanık Beyanlarına Belge Eklenmesi.....	258
c) Tanıklık Yapılacak Dil.....	259
d) Tanık Beyanlarının Doğruluğuna Dair Beyan ve İmza .....	260
4. Yazılı Tanık Beyanlarının Sunulma Zamanı .....	261
§ 11. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Bilirkişi .....	264
I. Genel Olarak .....	264
II. Kıta Avrupası ve Common Law Hukuk Sisteminde Bilirkişi..	266
A) Kıta Avrupası Hukuk Sisteminde Bilirkişi.....	266
B) Common Law Hukuk Sisteminde Bilirkişi.....	268
III. Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulamasında Bilirkişi .....	270
IV. Taraf-Bilirkişisi (Party Appointed Experts, Expert Witness) .	271
A) Genel Olarak .....	271
B) Millî ve Milletlerarası Tahkim Düzenlemelerinde Taraf-Bilirkişisi .....	272
C) Taraf-Bilirkişi Raporunun Sunulması .....	275
D) Mukabil Taraf-Bilirkişi Raporunun Sunulması.....	277
E) Bilirkişinin Seçiminde Dikkat Edilmesi Gerekli Hususlar .....	278

---

F) Taraf-Bilirkişisinin Bağımsızlığı.....	280
G) Taraf-Bilirkişi Raporunda Yer Alması Gerekli Hususlar .....	286
1. Bilirkişinin Özgeçmişi.....	286
2. Taraf-Bilirkişinin Raporunu Hangi Talimatlara Göre Hazırladığına İlişkin Beyan .....	287
3. Bağımsızlığa İlişkin Beyan.....	287
4. Taraf-Bilirkişi Raporunda Varılan Sonuçlar ve Dayanakları .....	288
5. Taraf-Bilirkişinin Görüşlerinin Doğru Olduğuna Dair Beyanı.....	289
6. Bilirkişi Raporunda Bulunması Gerekli Diğer Hususlar.....	290
H) Taraf-Bilirkişi Raporlarının Çelişmesi .....	290
V. Hakem Mahkemesince Atanan Bilirkişi .....	291
A) Genel Olarak .....	291
B) Hakem Mahkemesinin Bilirkişi Atama Yetkisi.....	292
1. Genel Olarak .....	292
2. Hakem Mahkemesinin Bilirkişi Atama Yetkisinin Taraflarca Kaldırılması.....	297
C) Bilirkişi ya da Bilirkişilerin Seçilmesi.....	299
1. Hakem Mahkemesinin Taraflar ile İstişaresi.....	299
2. Bilirkişide Bulunması Gerekli Nitelikler.....	300
3. Bilirkişi Seçimine İtiraz Edilmesi .....	303
4. Bilirkişilerin Seçilmesi Usûlü.....	304
D) Bilirkişi İncelemesi Yapılacak Konuların Belirlenmesi.....	306
E) Bilirkişi Görev Belgesi.....	310
1. Genel Olarak .....	310
2. Görev Belgesinde Bulunması Gerekli Hususlar.....	311
F) Bilirkişinin Raporunun Hazırlanması ve Sunulması .....	313
1. Genel Olarak .....	313

2. Tarafların Bilirkişiyeye Gerekli Bilgi ve Belgeleri Verme Yükümlülükleri .....	314
a) Bilirkişinin Gerekli Belgeleri İsteyebilme Yetkisi ..	314
b) Bilirkişi Tarafından Talep Edilen Belgenin Bilirkişi İncelemesi ile İlgili ve Davanın Sonucuna Etkili Olması.....	317
c) Bilirkişinin Hukukî Dinlenilme Hakkı ve Eşitlik İlkesine Riayet Etmesi.....	318
d) Bilirkişinin Taleplerinin Yerine Getirilmemesi.....	320
3. Bilirkişi Raporu .....	321
G) Bilirkişi Raporu Hakkında Görüş Bildirme Hakkı .....	322
H) Bilirkişi Raporunun Bağlayıcılığı.....	324
§ 12. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Keşif.....	326
I. Genel Olarak .....	326
II. Hakem Mahkemesinin Keşif Yapma Yetkisi .....	327
III. Keşfin İcrası.....	327

**ÜÇÜNCÜ BÖLÜM**  
**MİLLETLERARASI TİCARÎ TAHKİMDE**  
**İSPAT DURUŞMASI VE DELİLLERİN**  
**KABUL EDİLEBİLİRLİĞİ VE**  
**DEĞERLENDİRİLMESİ**

§ 13. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Duruşma Yapılması.....	331
I. Genel Olarak .....	331
II. Tarafların Talebi ile Duruşma Yapılması .....	333
III. Hakem Mahkemesinin Re'sen Duruşma Yapması.....	335
§ 14. Tanıkların Dinlenmesi .....	337
I. Genel Olarak .....	337
II. Tanıkların Duruşmada Hazır Edilmeleri.....	337
III. Gönülsüz Tanığın Dinlenmesi.....	338
A) Genel Olarak .....	338

---

B) Devlet Mahkemelerinin Yardımı .....	339
IV. Tanıkların Dinlenmesi (Sorgulanması) Usûlü .....	341
A) Kıta Avrupası ve Common Law Hukukunda Tanıkların Sorgulanması Usûlleri.....	341
B) Tanığın Hakem Tarafından Sorgulanmasının Olumlu ve Olumsuz Yanları.....	342
C) Tanığın Taraflarca Çapraz Sorgulanmasının Olumlu ve Olumsuz Yanları.....	343
D) Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulamasında Tanıkların Sorgulanması.....	345
1. Genel Olarak .....	345
2. Tanığın Doğrudan Sorgulanması .....	347
a) Genel Olarak .....	347
b) Doğrudan Sorgulamada Dikkate Alınması Tavsiye Edilen Hususlar .....	349
3. Tanığın Çapraz Sorgulanması (Cross Examination) ..	350
a) Genel Olarak .....	350
b) Çapraz Sorguda Dikkate Alınması Tavsiye Edilen Hususlar.....	353
c) Tanıkların Çapraz Sorgulanması Usûlü .....	354
4. Tanığın Hakem Mahkemesi Tarafından Sorgulanması.....	356
5. Tanıkların Belgeler Aracılığıyla Sorgulanması.....	357
6. Tanık Sorgulamalarının Sınırlandırılması .....	357
a) Genel Olarak .....	357
b) Davayla İlgisiz ve Davanın Sonucuna Etkisi Olmayan Sorgulama .....	358
7. Tanıkların Tecrit Edilmesi.....	359
8. Tanıkların Video Konferans ya da Benzer Bir Yolla Dinlenmesi.....	362
9. Tanıkların Yemin Etmesi .....	363
E) Tanıkların Duruşmada Dinlenmemesi.....	366
1. Tanığın Dinlenmesi Talebinden Feragat.....	366

2. Hakem Mahkemesince Tanığın Dinlenmesi	
Talebinin Reddi.....	367
3. Tanığın Duruşmada Dinlenmemesinin Sonuçları .....	369
a) Tanığın Haklı Bir Mazereti Olmaksızın Duruşmaya Gelmemesi Sebebiyle Dinlenmemesi.....	369
b) Duruşmada Dinlenmeyen Tanığın Yazılı Beyanlarının Kabul Edilebileceği Durumlar .....	371
aa) İstisnaî Durumlar.....	371
bb) Tanığın Haklı Bir Mazereti Sebebiyle Dinlenmemesi.....	372
c) Tarafların Çapraz Sorgulama Hakkından Feragati ya da Hakem Mahkemesinin Reddetmesi Sebebiyle Tanıkların Dinlenmemesi.....	373
§ 15. Bilirkişilerin Sorgulanması.....	375
I. Hakem Mahkemesince Atanan Bilirkişinin Sorgulanması.....	375
II. Taraf-Bilirkişilerin Sorgulanması .....	376
A) Genel Olarak .....	376
B) Taraf-Bilirkişilerin Duruşmadan Önce Toplanması .....	377
C) Bilirkişilerin Konferans Yöntemi ile Dinlenmesi (Expert Conferencing) .....	380
1. Genel Olarak .....	380
2. Konferans Usûlünün Olumlu Yönleri.....	382
3. Konferans Usûlünün Olumsuz Yönleri.....	384
4. Konferans Usûlünün İdaresi.....	385
D) Taraf-Bilirkişilerin Duruşmada Dinlenmemesi .....	387
§ 16. İspat Duruşmalarının İdaresi.....	389
I. Genel Olarak .....	389
II. Tanıkların Sorgulama Usûlünün Belirlenmesi.....	390
III. Duruşmadan Önce Yapılması Gerekli İşlemler .....	391
A) Duruşmada Dinlenecek Tanıkların Hakem Mahkemesine ve Diğer Taraflara Bildirilmesi.....	391
B) Duruşma Tarihinin Taraflara Makûl Bir Süre Öncesinden Bildirilmesi.....	393

C) Duruşmadan Önce Göz Önüne Alınması Gerekli Diğer Hususlar .....	394
IV. Tanık Beyanlarının Kaydının Tutulması .....	395
§ 17. Milletlerarası Ticarî Tahkimde Delillerin Kabul Edilebilirliği Ve Değerlendirilmesi.....	399
I. Genel Olarak .....	399
II. Delillerin Kabul Edilebilirliği (Admissibility) .....	399
A) Tanım.....	399
B) Vasıflandırma.....	400
C) Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulamasında Delillerin Kabul Edilebilirliği .....	401
1. Hakem Mahkemesinin Yetkisi.....	401
2. Hakem Mahkemesinin Yetkisinin Sınırı.....	405
3. Delillerin Kabul Edilmediği Durumlar .....	406
III. Delillerin Değerlendirilmesi .....	407
A) Tanım.....	407
B) Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulamasında Delillerin Değerlendirilmesi .....	407
1. Genel Olarak .....	407
2. Milletlerarası Ticarî Tahkim Uygulamasında Delillerin Değerlendirilmesinde Dikkate Alınan Bazı İlkeler .....	409
SONUÇ .....	413
KAYNAKÇA .....	421