

**Dr. Fatih Aydemir**

Erzincan Üniversitesi Hukuk Fakültesi  
Medeni Usûl Hukuku ve İcra İflas Hukuku Anabilim Dalı

# TÜRK HUKUKUNDA TAHKİM SÖZLEŞMESİ

## İÇİNDEKİLER

|                  |      |
|------------------|------|
| SUNUŞ.....       | VII  |
| ÖNSÖZ.....       | XI   |
| İÇİNDEKİLER..... | XIII |
| GİRİŞ.....       | 1    |

### Birinci Bölüm

#### **Tahkim Sözleşmesinin Kaynakları, Tanımı, Hukuki Niteliği ve Yapılış Türleri**

|   |    |
|---|----|
| I. TAHKİM SÖZLEŞMESİ HAKKINDAKİ KAYNAKLAR.....                                  | 17 |
| A. Genel Olarak Cumhuriyet Öncesi Hukukumuzda Tahkim<br>Hakkındaki Mevzuat..... | 17 |
| B. Cumhuriyet Sonrası Hukukumuzda Tahkim Hakkındaki<br>Mevzuat .....            | 19 |
| 1. Genel Olarak.....  | 19 |
| 2. Mülga 1086 Sayılı HUMK'nun Tahkime İlişkin Hükümleri                         | 25 |
| 3. 6100 Sayılı HMK'nın Tahkime İlişkin Hükümleri.....                           | 26 |
| 4. 4686 Sayılı Milletlerarası Tahkim Kanunu.....                                | 37 |

|   |     |
|---|-----|
| 5. Milletlerarası Tahkime İlişkin Başlıca Milletlerarası Sözleşmeler .....                    | 42  |
| a. 1958 New York Sözleşmesi .....   | 44  |
| b. 1961 Avrupa (Cenevre) Sözleşmesi .....   | 48  |
| c. 1965 ICSID (Washington) Sözleşmesi .....   | 51  |
| II. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN TANIMI.....  | 55  |
| III. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN HUKUKİ NİTELİĞİ .....   | 64  |
| A. Genel Olarak.....  | 64  |
| B. Tahkim Sözleşmesinin Hukuki Niteliği Hakkındaki Görüşler..                                 | 67  |
| 1. Maddi Hukuk Sözleşmesi Görüşü .....  | 67  |
| 2. Usul Hukuku Sözleşmesi Görüşü.....   | 69  |
| 3. Karma Sözleşme Görüşü .....  | 76  |
| 4. Bağımsız (Otonom) Görüş .....  | 77  |
| 5. Görüşümüz .....  | 80  |
| IV. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN YAPILIŞ TÜRLERİ.....   | 82  |
| A. Genel Olarak.....  | 82  |
| B. Tahkimin Bağımsız Bir Sözleşme Olarak Kararlaştırılması (Müstakil Tahkim Sözleşmesi) ..... | 88  |
| C. Asıl Sözleşmeye Tahkime İlişkin Hüküm Konulması (Tahkim Şartı) .....                       | 92  |
| D. Tahkim Sözleşmesi ve Tahkim Şartı Ayrımının Sonuçları .....                                | 96  |
| E. Tahkim Sözleşmesi ile Asıl Sözleşmesinin Amacı, Fonksiyonu ve Hukuki Niteliği.....         | 98  |
| F. Tahkim Şartının Asıl Sözleşmeden Bağımsızlığı: Ayrılabilirlik İlkesi .....                 | 103 |
| 1. Genel Olarak .....   | 103 |
| 2. Hukukumuzda Ayrılabilirlik İlkesi Hakkındaki Düzenlemeler .....                            | 110 |
| 3. Sözleşmenin Yokluğu ve Hükümsüzlüğü Hallerinde Ayrılabilirlik İlkesi .....                 | 113 |
| a. Asıl Sözleşme ve/ veya Tahkim Şartının Hükümsüzlüğü .....                                  | 113 |

|  |     |
|--|-----|
| aa. Asıl Sözleşme ve/ veya Tahkim Şartının İptal Edilebilirliği.....   | 113 |
| bb. Asıl Sözleşme ve/ veya Tahkim Şartının Kesin Hükümsüzlüğü .....  | 116 |
| b. Asıl Sözleşme ve/ veya Tahkim Şartının Yokluğu.....   | 125 |
| V. TEK TARAFLI VEYA ASİMETRİK TAHKİM SÖZLEŞMELERİ .....  | 127 |
| A. Genel Olarak .....  | 127 |
| B. Türk Hukukunda Yer Almış ve Halen Yer Alan Asimetrik Tahkim Sözleşmeleri .....  | 129 |
| 1. Kıyı Emniyeti Genel Müdürlüğü (2015 Öncesi) Kurtarma- Yardım Sözleşmesi'nin 6. Maddesine Göre Yapılan Asimetrik Tahkim Sözleşmesi ..... | 130 |
| 2. Sigortacılık Kanunu'nun 30. Maddesine Göre Yapılan Asimetrik Tahkim Sözleşmesi.....   | 137 |
| VI. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN YORUMU .....  | 140 |

## İkinci bölüm

### Tahkim Sözleşmesinin Kuruluşu ve Hükümleri

|   |     |
|---|-----|
| I. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN KURULUŞ ŞARTLARI.....                                   | 145 |
| A. Genel Olarak.....  | 145 |
| B. Tahkim Mevzuatı Bakımından Aranılan Şartlar .....                            | 146 |
| 1. Taraflar Arasında (Mevcut ve Belirli) Bir Hukuki İlişkinin Varlığı.....      | 146 |
| 2. Taraflar Arasında (Belirli veya Belirlenebilir) Bir Uyuşmazlığın Olması..... | 153 |
| 3. Karşılıklı Açık ve Kesin Tahkim İradesinin Varlığı .....                     | 157 |
| a. Tahkim İradesinin Karşılıklı Olması .....                                    | 158 |
| b. Tahkim İradesinin Açık ve Kesin Olması.....                                  | 160 |
| 4. Yazılı Şekil Şartı.....  | 174 |
| a. Genel Olarak.....  | 174 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| b.   | 1958 New York Sözleşmesi Bakımından.....   | 175 |
| c.   | 1961 Avrupa (Cenevre) Sözleşmesi Bakımından.....   | 178 |
| d.   | HMK ve MTK Bakımından .....  | 180 |
| aa.  | Tahkim Sözleşmesinin Taraflarca İmzalanmış<br>Bir Belgede Yer Alması .....   | 188 |
| bb.  | Tahkim Sözleşmesinin Taraflar Arasında Teati Edilen<br>Mektup, Teleks, Faks Gibi Bir İletişim<br>Aracıyla Gönderilmiş Olması .....                     | 192 |
| cc.  | Tahkim Sözleşmesinin Elektronik Ortama<br>Geçirilmiş Olması .....  | 199 |
| dd.  | Dava Dilekçesinde Yazılı Bir Tahkim Sözleşmesinin<br>Varlığının İddia Edilmesine Davalının Verdiği<br>Cevap Dilekçesinde İtiraz Edilmemiş Olması ..... | 208 |
| ee.  | Asıl Sözleşmenin Bir Parçası Haline Getirilmek<br>Amacıyla Tahkim Şartı İçeren Bir Belgeye Atıf<br>(Yollama) Yapılması .....                           | 210 |
| e.   | Yazılı Tahkim Sözleşmesinin Niteliği .....   | 215 |
| C.   | Maddi Hukuk Bakımından Aranılan Şartlar .....  | 218 |
| II.  | TAHKİMİN KONU BAKIMINDAN SINIRLANDIRILMASI.  | 218 |
| A.   | Tahkime Elverişlilik .....   | 218 |
| 1.   | Genel Olarak.....  | 218 |
| 2.   | Objektif Tahkime Elverişlilik.....   | 222 |
| 3.   | Subjektif Tahkime Elverişlilik.....  | 251 |
| B.   | Kamu Düzeni Kavramı .....  | 253 |
| III. | TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN TARAFLARI.....  | 258 |
| A.   | Genel Olarak.....  | 258 |
| B.   | Tahkim Sözleşmesinin Avukat Tarafından Yapılması .....   | 265 |
| C.   | Tahkim Sözleşmesinin Adi Vekil Tarafından Yapılması .....  | 267 |
| D.   | Tahkim Sözleşmesinin Veli, Vasi veya Kayyım Tarafından<br>Yapılması .....  | 270 |
| E.   | Tahkim Sözleşmesinin Ticari Temsilci Tarafından Yapılması..  | 273 |
| F.   | Tahkim Sözleşmesinin Ticari Vekil Tarafından Yapılması.....  | 280 |
| G.   | Tahkim Sözleşmesinin Pazarlamacı Tarafından Yapılması .....  | 283 |

|   |     |
|---|-----|
| H. Tahkim Sözleşmesinin Simsar (Tellal) Tarafından Yapılması..  | 285 |
| I. Tahkim Sözleşmesinin Acenta Tarafından Yapılması.....  | 286 |
| J. Tahkim Sözleşmesinin Komisyoncu Tarafından Yapılması.....  | 288 |
| K. Tahkim Sözleşmesinin Kaptan Tarafından Yapılması.....  | 290 |
| L. Tahkim Sözleşmesinin Adi Ortaklığı ve İş Ortaklığını<br>Temsile Yetkili Olanlar Tarafından Yapılması ..... | 291 |
| M. Tahkim Sözleşmesinin TTK Bakımından Şirketi Temsile<br>Yetkili Olanlar Tarafından Yapılması.....           | 294 |
| 1. Anonim Şirketi Temsile Yetkili Kimseler Tarafından<br>Yapılması .....                                      | 294 |
| 2. Limitet Şirketi Temsile Yetkili Olanlar Tarafından<br>Yapılması .....                                      | 296 |
| 3. Kollektif Şirketi Temsile Yetkili Kimseler Tarafından<br>Yapılması .....                                   | 298 |
| 4. Komandit Şirketi Temsile Yetkili Kimseler Tarafından<br>Yapılması .....                                    | 301 |
| 5. Sermayesi Paylara Bölünmüş Komandit Şirketi Temsile<br>Yetkili Kimseler Tarafından Yapılması .....         | 302 |
| IV. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN HÜKÜM VE SONUÇLARI.....  | 303 |
| A. Tahkim İtirazı .....   | 307 |
| 1. Tahkim İlk İtirazının İleri Sürülmesi ve Bu İtirazın<br>Usule İlişkin İncelenmesi .....                    | 316 |
| 2. Tahkim İlk İtirazında Esasa İlişkin İncelemenin<br>Kapsamı ve Kararın Etkileri .....                       | 321 |
| B. Hakem Kararı ve Kesin Hüküm Etkisi .....   | 323 |

### Üçüncü Bölüm

## Tahkim Sözleşmesinin Hükümsüzlüğü

|  |     |
|--|-----|
| I. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN HÜKÜMSÜZLÜĞÜ<br>BAKIMINDAN USUL HUKUKU VE ÖZEL HUKUK<br>ARASINDAKİ İLİŞKİ..... | 347 |
|--|-----|

|   |     |
|---|-----|
| II. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN YOKLUĞU .....  | 350 |
| III. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN GEÇERSİZLİK<br>(HÜKÜMSÜZLÜK) HALLERİ .....  | 351 |
| A. Tahkim Sözleşmesinin Kesin Hükümsüzlüğü .....  | 353 |
| 1. Tahkim Sözleşmesini Yapan Taraf(lar)ın Sözleşme<br>Yapabilme Ehliyetine Sahip Bulunmaması (TMK m. 15)...                           | 355 |
| 2. Tahkim Sözleşmesinin Hukuka Aykırı Olması (TBK m.<br>27/I) .....   | 357 |
| 3. Tahkim Sözleşmesinin Ahlakaya Aykırı Olması (TBK m.<br>27/I) .....   | 362 |
| 4. Tahkim Sözleşmesinin Konusunun Baştan İtibaren ve<br>Objektif Olarak İmkânsız Olması (TBK m. 27/I) .....                           | 363 |
| 5. Tahkim Sözleşmesinin Kanununun Emrettiği Şekilde<br>Yapılmamış Bulunması (TBK m. 12/II; HMK m. 412/<br>f. 3; MTK m. 4/ f. 2) ..... | 365 |
| B. Tahkim Sözleşmesinin İptal Edilebilirliği (Yanılma,<br>Aldatma ve Korkutma Halleri) .....  | 366 |
| C. Tahkim Sözleşmesinin Eksikliği .....   | 370 |
| IV. TAHKİM SÖZLEŞMESİNİN GEÇERSİZLİĞİNİN<br>(HÜKÜMSÜZLÜĞÜNÜN) İLERİ SÜRÜLMESİ .....   | 373 |
| A. Tahkim Sözleşmesinin Geçersizliğinin Mahkeme Önünde<br>İleri Sürülmesi .....   | 373 |
| B. Tahkim Sözleşmesinin Geçersizliğinin Hakem/ Hakem<br>Heyeti Önünde İleri Sürülmesi .....   | 376 |
| C. Tahkim Sözleşmesinin Geçersizliğinin İptal Davası<br>Aşamasında İleri Sürülmesi .....  | 381 |
| D. Tahkim Sözleşmesinin Geçersizliğinin Yabancı Hakem<br>Kararının Tenfizi Aşamasında İleri Sürülmesi .....                           | 389 |
| SONUÇ .....   | 395 |
| KAYNAKÇA .....  | 419 |
| KAVRAM DİZİNİ .....   | 457 |