

**Dr. Öğr. Üyesi A. İpek SARIÖZ BÜYÜKALP**

**AİHS VE AİHM  
KARARLARININ DA İNCELENMESİ SURETİYLE  
ADİL YARGILANMA HAKKININ  
TÜRK MİLLETLERARASI  
USÛL HUKUKU ÜZERİNDEKİ  
ETKİLERİ**

## İÇİNDEKİLER

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

### BİRİNCİ BÖLÜM ADİL YARGILANMA HAKKININ MİLLETLERARASI USÛL HUKUKU BAKIMINDAN KAPSAMI ve UYGULANMA ALANI

I. ADİL YARGILANMA KAVRAMI VE TEMEL BİR HAK OLARAK ADİL YARGILANMA HAKKININ UNSURLARI.....	11
A. Adil Yargılanma Hakkının Temel Hak Niteliği.....	12
B. Adil Yargılanma Hakkının Düzenlendiği Temel Kaynaklar ve Adil Yargılanma Hakkının Biçimsel (Kurumsal) Unsurları ...	19
1. Adil Yargılanma Hakkının Temel Metinlerdeki Görünümü.	19
2. AİHM ve Anayasa Mahkemesi Kararları Işığında Adil Yargılanma Hakkına Genel Bakış .....	29

a.	Adil Yargılanma Hakkının AİHS'deki ve Türk Hukukundaki Yeri ve Hakkın Koruduğu Temel Menfaatler .....	29
1)	AİHS ve AİHM Kararları Kapsamında Adil Yargılanma Hakkının Anlamı ve Kapsamı .....	29
2)	Türk Anayasa Yargısında Adil Yargılanma Hakkının Anlamı ve Kapsamı .....	41
a)	Genel Olarak.....	41
b)	Anayasa Mahkemesi'nin Adil Yargılanma Hakkına Yaklaşımı ve Bireysel Başvuru Yolu.....	44
b.	AİHS ve Türk Hukuku Çerçevesinde Adil Yargılanma Hakkının Temel (Biçimsel) Unsurları.....	59
1)	Genel Olarak.....	59
2)	Kanuni / Bağımsız ve Tarafsız Mahkemede Yargılanma .....	61
a)	Kanunilik.....	62
b)	Bağımsızlık.....	63
c)	Tarafsızlık.....	65
3)	Makul Bir Sürede ve Aleni Surette Yargılanma.....	67
a)	Makul Sürede Yargılanma .....	67
b)	Aleni Surette Yargılanma.....	70
3.	AİHS'in Türk Milletlerarası Özel Hukukundaki Yeri.....	72
a.	Genel Olarak.....	72
b.	Adil Yargılanma Hakkının Milletlerarası Usûl Hukukundaki Yeri .....	76
II.	ADİL YARGILANMA HAKKININ MİLLETLERARASI USÛL HUKUKU BAKIMINDAN UYGULAMA ALANINI OLUŞTURAN İLKE VE HAKLAR.....	82
A.	Genel Olarak.....	82
B.	Adalete Erişim, Hak Arama Özgürlüğü ve Etkin Hukuki Koruma Kavramlarının Adil Yargılanma Hakkı ile İlişkisi.....	86
1.	Adalete Erişim Kavramı .....	86
a.	Genel Olarak .....	86
b.	Adalete Erişim (Hakkı) ve Hak Arama Özgürlüğü .....	89

---

c. Anayasa Mahkemesi ve AİHM Kararları Bakımından Adalete Erişim .....	98
2. (Etkin) Hukuki Koru(n)ma .....	102
C. Milletlerarası Usûl Hukukunun Uygulama Alanı Kapsamında Adil Yargılanma Hakkının “Özüne İlişkin” Hak ve İlkeler.....	109
1. Dava veya Mahkemeye Erişim Hakkı .....	109
a. Genel Olarak.....	109
b. Dava veya Mahkemeye Erişim Hakkının Sınırlandırılabilceği Haller .....	120
1) Genel Olarak.....	120
2) Mahkemeye Erişim Hakkının Kısıtlanmasına İlişkin Bazı Örnekler.....	124
3) Özel Bir Durum Olarak Mahkemeye Erişim Hakkından Feragat: Yetki ve Tahkim Sözleşmeleri	137
2. Hükmün İcrası Hakkı.....	144
3. Hakkaniyete Uygun Yargılanma .....	153
a. Genel Olarak.....	153
b. Hakkaniyete Uygun Yargılanmanın Bir Unsuru Olarak Hukuki Dinlenilme Hakkı.....	157
1) Hukuki Dinlenilme Hakkına Genel Bakış: Tanım ve Terminoloji Sorunu.....	157
2) Hukuki Dinlenilme Hakkının Unsurları .....	170
a) Bilgilenme Hakkı.....	170
b) Açıklama ve İspat Hakkı.....	176
c) Dikkate Alınma ve Gerekçeli Karar Hakkı .....	183
c. Eşitlik / Silahların Eşitliği ve Çelişmeli Yargılama İlkeleri .....	198
4. Adil Yargılanma Hakkı ve Adli Yardım .....	204
a. Genel Olarak.....	204
b. Yargılama Harç ve Giderleri Bakımından Adli Yardım.	213
c. Yargılama Dili ve Tercüman Hakkı .....	227
d. Avukat ile Temsil Zorunluluğu ve Adli Yardım .....	232

III. ADİL YARGILANMA HAKKININ UYGULANMA (KORUMA) ALANI VE TÜRK HUKUKUNDA ADİL YARGILANMA HAKKININ İHLALİNİN YAPTIRIMI .....	242
A. AİHS'in 6. Maddesi Çerçevesinde "Medeni Hak ve Yükümlülük" Kavramına Genel Bakış.....	243
B. Yabancıların Adil Yargılanma Hakkına Getirilebilecek Sınırlandırmalar .....	250
1. Genel Olarak.....	250
2. Anayasa'nın 13. ve 16. Maddelerinin Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi.....	253
3. Anayasa'nın 16. Maddesi Kapsamında Bir Sınırlama Sebebi Olarak Karşılıklılık.....	261
C. Adil Yargılanma Hakkının Sağladığı Güvencelerden Yararlanmama / Feragat .....	265
D. Adil Yargılanma Hakkı İhlalleri Bakımından Özel Bir Yaptırım Olarak Yargılamanın Yenilenmesi .....	270

**İKİNCİ BÖLÜM**  
**ADİL YARGILANMA HAKKININ**  
**MİLLETLERARASI USÛL HUKUKUNDAKİ**  
**GÖRÜNÜMLERİ**

I. ADİL YARGILANMA HAKKININ MİLLETLERARASI YETKİ KURALLARI ÜZERİNDEKİ ETKİSİ .....	273
A. Adil Yargılanma Hakkının Milletlerarası Yetki Kuralları Üzerindeki Etkisine İlişkin Temel Doktrinler .....	273
1. Genel Olarak.....	273
2. Milletlerarası Adaletin İnkârı Doktrininin Milletlerarası Yetki Kuralları Kapsamında Değerlendirilmesi.....	285
a. Milletlerarası Adaletin İnkârı Kavramı .....	285

---

b. Milletlerarası Adaletin İnkârı Doktrininin Adil Yargılanma ve Mahkemeye Erişim Hakkı Bakımından Uygulanması .....	296
3. Adaletin Adil ve Düzgün Yönetimi Doktrini .....	308
4. Adil Yargılanma Hakkı Çerçevesinde Davacı ve Davalının Mahkemeye Erişim ve Adil Yargılanma Haklarının Korunması.....	310
a. Genel Olarak.....	310
b. Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Mahkemeye Erişim Hakkının (Davacının) Etkin Bir Biçimde Korunması: <i>Forum Necessitatis</i> Doktrini .....	312
1) Genel Olarak.....	312
2) <i>Forum Necessitatis</i> ve Adil Yargılanmama Riski.....	319
c. Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Davalının Korunması: Hakkaniyete Uygunluk ve Aşırı Yetki Kurallarının Bertaraf Edilmesi .....	324
5. Milletlerarası Adaletin İnkârı Doktrini ve Adil Yargılanma Hakkının Türk Milletlerarası Yetki Sistemi Çerçevesinde Değerlendirilmesi.....	334
a. Mahkemeye Erişim Hakkı Açısından .....	335
b. Aşırı Yetki Kurallarının Bertaraf Edilmesi Açısından...	343
B. Bazı Türk Milletlerarası Yetki Kurallarının Adil Yargılanma ve Mahkemeye Erişim Hakkı Çerçevesinde Değerlendirilmesi	348
1. Genel Olarak.....	348
2. MÖHUK Dışında Düzenlenen Bazı Yetki Kuralları .....	352
a. Genel Yetki Kuralı Olarak Davalının Yerleşim Yerinin Esas Alınmasının Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi.....	352
b. Davacının Yerleşim Yerinin Esas Alındığı Yetki Kuralları.....	355
c. Davalının Türkiye’de Yerleşim Yeri Bulunmaması Halinde Malvarlığına İlişkin Davalarda Yetki.....	358

d. Yabancılık Unsuru Taşıyan Uyuşmazlıklarda Türk Mahkemelerinin Yetkilendirilmesi .....	363
e. Yetkisiz Mahkemenin Yetkili Hale Gelmesi .....	371
f. İhtiyati Tedbir Kararlarında Yetki.....	373
g. Milletlerarası İflâsta Türk Mahkemelerinin Yetkisi .....	378
1) Genel Olarak.....	378
2) İflâs Kararları Bakımından Türk Mahkemelerinin Yetkisi .....	380
3) Yabancı İflâs Kararlarının Türkiye'deki Etkisi .....	383
3. MÖHUK'da Düzenlenen Bazı Yetki Kuralları .....	387
a. Türklerin Kişi Hallerine İlişkin Uyuşmazlıklarda Yetki .....	387
b. Miras Davalarında Yetki .....	395
c. İş Sözleşmelerinden Doğan Davalarda Yetki .....	401
d. Yabancılık Unsuru Taşıyan Uyuşmazlıklarda Yabancı Mahkemelerin Yetkilendirilmesi .....	405
II. ADİL YARGILANMA HAKKININ YABANCI MAHKEME KARARLARININ TANIMASI VE TENFİZİ ÜZERİNDEKİ ETKİLERİ .....	420
A. Genel Olarak.....	420
B. AİHM İçtihatlarında Doğrudan ve Dolaylı Koruma Kavramları .....	421
1. Adil Yargılanma Hakkının Dolaylı Korunması veya İhlali Kavramının Ortaya Çıkışı.....	421
2. Dolaylı Koruma veya İhlal Kavramının Tanıma ve Tenfiz Kararları Açısından Etkisi .....	425
a. Dolaylı Koruma - Doğrudan İhlal (Olumsuz Yükümlülük) Sorunu.....	426
1) Dolaylı Koruma Yükümlülüğü ve Doğrudan İhlal Kavramı .....	426
2) Taraf Devletlerin Olumsuz Yükümlülüğünün Kapsamı .....	429

b.	Adil Yargılanma Hakkının “Tanıma ve Tenfiz Hakkı”nı Kapsayıp Kapsamadığı Sorunu: Taraf Devletlerin “Olumlu” Yükümlülüğü .....	439
1)	Tanıma ve Tenfiz Hakkının Bağımsız Bir Hak Olarak Kabulü .....	439
2)	Tanıma ve Tenfiz Şartlarının Tanıma ve Tenfiz Hakkının Özüne Zarar Vermeyecek Şekilde Düzenlenmesi ve Yorumlanması Zorunluluğu .....	443
3)	Tanıma ve Tenfiz Hakkı ile Mahkemeye Erişim Hakkının Ayrıldığı Durumlar .....	446
c.	Tanıma ve Tenfiz Davalarında Adil Yargılanma Hakkına Uyma Yükümlülüğü .....	449
C.	Türk Hukukunun Yabancı Mahkeme Kararlarının Tanınması ve Tenfizi Hakkındaki Hükümlerinin Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi .....	451
1.	Genel Olarak .....	451
2.	Tanıma ve Tenfiz Yargılamalarında Mahkemeye Erişim Hakkının Yarattığı İki Temel Sorun: Hukuki Yarar Kavramının ve Yargılama Harçlarının Değerlendirilmesi ..	453
a.	Tanıma ve Tenfizde Hukuki Yarar .....	453
b.	Tanıma ve Tenfizde Yargılama Harçları .....	457
3.	Tanıma ve Tenfize İlişkin Ön Koşullarının Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi .....	459
a.	MÖHUK m. 50’de Belirtilen Ön Koşullar .....	459
1)	Genel Olarak .....	459
2)	Kararın Yabancı Bir Mahkeme Tarafından Verilmiş Olması .....	460
3)	Kararın Kesinleşmiş Olması .....	466
b.	MÖHUK m. 50’de Belirtilen Ön Koşullar Dışında Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Özellik Arz Eden Bir Tenfiz Engeli Olarak “Zamanaşımı” .....	468
4.	MÖHUK m. 54’de Düzenlenen Tanıma ve Tenfiz Şartlarının Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi .....	472



- a. Karşılıklılık..... 472
- b. Kararını Veren Yabancı Mahkemenin Yetkisinin Denetimi: Münhasır Yetki ve Aşırı Yetki Denetiminin Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi..... 478
- 1) Genel Olarak..... 478
- 2) Münhasır Yetki Denetimi..... 479
- 3) Aşırı Yetki Denetimi..... 483
- c. Adil Yargılanma Hakkının Bir Tanıma ve Tenfiz Engeli Olarak Milletlerarası Kamu Düzeni ile İlişkisi... 486
- 1) Genel Olarak..... 486
- 2) Adil Yargılanma Hakkının Usûlî Milletlerarası Kamu Düzeni Kapsamında Değerlendirilmesi..... 488
- a) İnsan Hakları Hukuku ve AİHS'in 6. Maddesinin Bağımsızlığı ve Üstünlüğü ..... 488
- i. AİHS'in 6. Maddesinin Usûlî Milletlerarası Kamu Düzeni Karşısındaki Yeri..... 488
- ii. AİHS m. 6'nın "Bağımsız" Bir Tanıma ve Tenfiz Engeli Olarak Uygulanıp Uygulanamayacağı'nın Türk Hukuku Bakımından Değerlendirilmesi..... 496
- iii. Tanınması veya Tenfizi Talep Edilen Kararın AİHS'e Taraf Devlet Mahkemelerinde Verilmiş Olmasının Sonuçları: AİHS m. 6 Kapsamında Usûlî Milletlerarası Kamu Düzeninin "Azaltılmış" Etkisi ..... 498
- b) AİHS'in 6. Maddesine Aykırılıkların MÖHUK'un Tanıma ve Tenfiz Şartları (m. 54 c ve ç) Kapsamında Değerlendirilmesi ..... 504
- i. MÖHUK (m. 54/c ve ç) Sisteminin Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi: "Hakim Tarafından Re'sen Nazara Alınma" Sorunu ..... 504
- ii. Yabancı Mahkeme Kararlarının Gerekçeli Olma(ma)sının Türk Usûlî Milletlerarası

	Kamu Düzeni Çerçevesinde Değerlendirilmesi ve Yargıtay'ın Yaklaşımı .....	517
3)	Maddi Kamu Düzenine Aykırılığın Tanıma ve Tenfiz Engeli Olarak Kabulünün Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Değerlendirilmesi .....	526
<b>III. TÜRK MİLLETLERARASI USÛL HUKUKUNUN DİĞER KONULARININ ADİL YARGILANMA HAKKI BAKIMINDAN DEĞERLENDİRİLMESİ.....</b>		
A.	Genel Olarak.....	529
B.	Türk Milletlerarası Usûl Hukukunda Düzenlendiği Şekliyle Teminat Yükümlülüğü ve Adli Yardımın Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Değerlendirilmesi .....	530
1.	Teminat Yükümlülüğü .....	530
a.	Genel Olarak.....	530
b.	HMK Hükümleri Uyarınca Teminat Gösterme Yükümlülüğü.....	532
c.	MÖHUK Hükümleri Uyarınca Teminat Gösterme Yükümlülüğü.....	538
d.	Teminat Yükümlülüğünün Adil Yargılanma Hakkı Çerçevesinde Değerlendirilmesi.....	545
1)	Teminattan “Muafiyet Sebebi” Olarak Karşılıklılık	546
2)	Teminat Miktarının Mahkemeye Erişim Hakkı Kapsamında Değerlendirilmesi .....	554
2.	Adli Yardım.....	557
a.	Genel Olarak.....	557
b.	Adli Yardımdan Yararlanabilecek Kişiler ve Özellikle Yabancı Tüzel Kişilerin Durumu .....	558
c.	Adli Yardımdan Yararlanma Koşullarının Adil Yargılanma Hakkı Çerçevesinde Değerlendirilmesi.....	561
1)	Yoksulluk .....	562
2)	Davanın Dayanaktan Yoksun Olmaması.....	565
3)	Yabancılar Açısından Aranan Karşılıklılık Koşulu .	569
4)	Adli Yardım Usûlünün Adil Yargılanma Hakkı Açısından Yarattığı Sorunlar .....	581

C. Türk Milletlerarası Usûl Hukukunda Düzenlendiği Şekliyle Yargı ve İcra Bağışıklığının Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Değerlendirilmesi .....	587
1. Türk Hukukunda Yargı ve İcra Bağışıklığına İlişkin Düzenlemeler .....	588
a. Yargı Bağışıklığı.....	588
b. İcra Bağışıklığı.....	600
2. Yargı ve İcra Bağışıklığının Adil Yargılanma ve Mahkemeye Erişim Hakkı Çerçevesinde Değerlendirilmesi.....	606
D. Türk Milletlerarası Usûl Hukukunun Tebligata İlişkin Düzenleme ve Uygulamalarının Adil Yargılanma Hakkı Kapsamında Yarattığı Sorunlar.....	619
1. Genel Olarak.....	619
2. Adil Yargılanma Hakkı Bakımından Özellik Arz Eden Bir Durum: Doğrudan Posta Yolu ile Tebligat ve Türk Hukuku Uygulaması.....	622
3. Tebligat Kanunu Uyarınca Yurt Dışına Yapılan Tebligat İşlemlerinde Adil Yargılanma Hakkını İlgilendiren Sorunlar .....	625
a. Yurt Dışında Bulunan Kişilere Tebligat .....	625
1) Genel Olarak.....	625
2) Yurt Dışında Bulunan Türk Vatandaşlarına Tebligat.....	627
b. Yurt Dışında Yapılan İlânen Tebligata İlişkin Sorunlar	629
SONUÇ .....	635
KAYNAKÇA .....	643