

**DR. İBRAHİM DOĞAN TAKAVUT**

**MİLLETLERARASI TİCARİ TAHKİMDE  
USULE İLİŞKİN KONULARDA  
İRDE SERBESTİSİ**

## İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ.....	V
İÇİNDEKİLER .....	IX
KISALTMALAR .....	XVII
GİRİŞ .....	1

### BİRİNCİ BÖLÜM

## MİLLETLERARASI TİCARİ TAHKİMDE USULİ KONULARDA İRADE SERBESTİSİNİN TANIMI VE KAYNAĞI

<b>I. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisinin Tanımı ve Tarihçesi.....</b>	<b>15</b>
A. Milletlerarası Ticari Tahkimin Kısa Tanımı.....	15
1. Genel Bilgi.....	15
2. “Milletlerarası” Kavramı.....	16
3. “Ticari” Kavramı .....	22
4. “Tahkim” Kavramı.....	25
5. Tahkim Yargılamasında “Usuli Konu” Kavramı.....	27
6. “İrade Serbestisi” Kavramı .....	29

B. Milletlerarası Ticari Tahkimde İrade Serbestisinin Kısa Tarihçesi .....	32
--	----

## **II. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisinin Kaynağı.....37**

A. Genel Bilgi.....	37
---------------------	----

B. Lex Arbitri Olarak Tahkim Yeri Hukukunun Dikkate Alınması .....	41
--	----

1. Genel Bilgi.....	41
---------------------	----

2. Lex Arbitri Olarak Tahkim Yeri Hukukunun Uygulanma Sebepleri .....	44
---	----

3. Tahkim Yeri Kavramı .....	46
------------------------------	----

4. Tahkim Yerinin Taraflarca Belirlenmesi .....	48
---	----

5. Tahkim Yeri Hukukunun Kapsamı.....	57
---------------------------------------	----

C. Lex Arbitri Olarak Taraflarca Seçilen Hukukun Dikkate Alınması .....	61
---	----

1. Genel Bilgi.....	61
---------------------	----

2. Lex Arbitri Olarak Taraflarca Seçilen Hukukun Uygulanma Sebepleri .....	65
--	----

3. Lex Arbitrinin Taraflarca Seçimi .....	71
---	----

a. Taraflarca Seçilebilecek Hukuk/Kurallar .....	71
--	----

(1) Taraflarca Lex Arbitri Olarak Milli Bir Hukukun Seçimi.....	71
---	----

(2) Taraflarca Lex Arbitri Olarak Milli Hukuk Harici Kuralların Seçimi .....	72
--	----

b. Taraflarca Yapılacak Seçimin Şekli.....	74
--	----

4. Lex Arbitri Olarak Taraflarca Seçilen Hukukun Uygulanmasının Ortaya Çıkaracağı Problemler ve Eleştiriler.....	75
--	----

D. Milletlerarası Düzenlemelerde Lex Arbitrinin Tespiti.....	85
--	----

1. Milletlerarası Düzenlemelerde Lex Arbitri .....	85
--	----

a. 1923 Tarihli Cenevre Protokolü ve 1927 Tarihli Cenevre Konvansiyonu.....	85
---	----

b. 1958 Tarihli New York Anlaşması.....	86
---	----

---

c. 1961 Tarihli Cenevre Sözleşmesi.....	89
d. UNCITRAL Model Kanunu.....	91
2. Devletlerin Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri.....	92
a. Alman Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	92
b. Amerika Birleşik Devletleri Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	94
c. Belçika Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	97
d. Çin Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	98
e. Fransız Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	100
f. İngiliz Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	103
g. İsviçre Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri .....	105
3. Türk Hukukunun Tahkime İlişkin Düzenlemelerinde Lex Arbitri.....	106
<b>III.Değerlendirme .....</b>	<b>135</b>

## İKİNCİ BÖLÜM

### MİLLETLERARASI TİCARİ TAHKİMDE USULİ KONULARDA İRADE SERBESTİSİNİN SINIRLANDIRILMA SEBEPLERİ VE KRİTERLERİ

I. Genel Bilgi.....	141
II. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisinin Sınırlandırılmasının Sebepleri .....	144

A. Adil Yargılanmaya İlişkin Asgari Usuli Garantilerin Sağlanması .....	144
B. İcra Edilebilir Hakem Kararlarının Verilmesi.....	147
C. Bir Uyuşmazlık Çözüm Yöntemi Olarak Tahkim Yargılamasının Korunması .....	148
D. Tahkim Yargılamasının Taraflarının Korunması .....	151
E. Tahkim Yargılamasına Taraf Olmayanların Korunması.....	154
<b>III.Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisini Sınırlayan Düzenlemeler .....</b>	<b>155</b>
A. Genel Bilgi.....	155
B. Milletlerarası Anlaşmalar.....	156
C. Ticari Tahkime Dair Milletlerarası Kurumların Düzenlemeleri .....	161
D. Milli Düzenlemeler .....	167
E. Lex Proceduralia.....	169
<b>IV. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisinin Sınırlandırılma Kriterleri .....</b>	<b>175</b>
A. Genel Bilgi.....	175
B. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisini Sınırlayan Prensipler.....	180
1. Kamu Düzeni .....	180
a. Kamu Düzeni Kavramının Tanımı.....	180
b. Kamu Düzeni Kavramının Türleri.....	182
c. Tahkim Yargılamalarında Kamu Düzeninin Uygulama Dayanağı.....	187
d. Tahkim Yargılamalarında Kamu Düzeninin Yorumlanması .....	189
2. Adil Yargılanma Hakkı .....	191
a. Genel Bilgi.....	191
b. Tarafların Eşit Haklara Sahip Olması .....	194
c. Tarafların Hukuki Dinlenilme Hakkına Sahip Olması.....	203

d. Hakemlerin Tarafsız ve Bağımsız Olması .....	212
e. Yargılamanın Makul Sürede Gerçekleşmesi.....	232
3. İnsan Haklarına İlişkin Temel İlkeler .....	236
4. Dürüstlük Kuralı .....	250
5. Usul Ekonomisi İlkesi.....	255
C. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisini Sınırlayan Kurallar .....	259
1. Emredici Kurallar.....	259
2. Doğrudan Uygulanan Kurallar.....	264
<b>V. Milletlerarası Ticari Tahkimde Usuli Konularda İrade Serbestisini Sınırlayan Kriterlere İlişkin İhtilaflar .....</b>	<b>273</b>
<b>VI. Değerlendirme .....</b>	<b>284</b>

### ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

## MİLLETLERARASI TİCARİ TAHKİMDE USULİ KONULARDA İRADE SERBESTİSİNİN KAPSAMININ BELİRLENMESİ

<b>I. Genel Bilgi.....</b>	<b>289</b>
<b>II. İrade Serbestisinin Kapsamının Taraflarca Belirlenmesi.....</b>	<b>293</b>
A. Genel Bilgi.....	293
B. Tahkim Yargılamasının Usulüne İlişkin Anlaşma.....	294
C. Tahkim Yargılamasının Usulüne İlişkin Anlaşmanın Unsurları.....	296
1. Usule İlişkin Anlaşmanın Taraflarına İlişkin Hususlar .....	296
2. Usule İlişkin Anlaşmanın Şekli ve Maddi Geçerliliğine İlişkin Hususlar.....	304
3. Usule İlişkin Anlaşmada İrade Beyanlarına İlişkin Hususlar.....	306
D. Tahkim Yargılamasının Usulüne İlişkin Anlaşma Kapsamında Taraflarca Yapılabilecek Tercihler .....	314

1. Genel Bilgi.....	314
2. Ad hoc veya Kurumsal Tahkim Tercihleri .....	315
3. Tahkim Usulüne Uygulanacak Hukuk Tercihleri Yapılmaması.....	317
4. Lex Arbitri Tercihleri .....	318
5. Tahkim Usulüne Uygulanacak Hukuk Tercihleri.....	328
6. Özel Usul Tercihleri.....	332
7. Hem Tahkim Usulüne Uygulanacak Hukuk Hem Özel Usul Tercihleri .....	332
E. Tahkim Yargılamasının Usulüne İlişkin Anlaşmanın İçeriği ...	335
1. Genel Bilgi.....	335
2. Tahkim Yargılamasının Yürütülmesine İlişkin Hususlar ...	337
3. Hakem Kararının Denetlenmesine İlişkin Hususlar.....	343
a. Genel Bilgi.....	343
b. Tarafların İptal Davalarına İlişkin Tercihleri.....	345
(1) Genel Bilgi.....	345
(2) Tarafların İptal Davası Açma Hakkına İlişkin Tercihleri .....	348
(3) Tarafların İptal Davasında Değerlendirilecek Kriterlere İlişkin Tercihleri.....	367
c. Tarafların Tanıma Tenfiz Davalarına İlişkin Tercihleri.....	377
F. Tahkim Yargılamasının Usulüne İlişkin Anlaşmanın Yapılma Zamanı.....	381
<b>III. İrade Serbestisinin Kapsamının Tahkim Kurumu veya Hakem Kurulu Tarafından Belirlenmesi .....</b>	<b>387</b>
A. Genel Bilgi.....	387
B. İrade Serbestisinin Kapsamının Tahkim Kurumu Tarafından Belirlenmesi .....	389
C. İrade Serbestisinin Kapsamının Hakem Kurulu Tarafından Belirlenmesi .....	401
1. İrade Serbestisinin Kapsamının Tahkim Yargılaması Başında Hakem Kurulu Tarafından Belirlenmesi .....	401

2. İrade Serbestisinin Kapsamının Tahkim Yargılaması  
Devam Ederken Hakem Kurulu Tarafından Belirlenmesi ..407
  - a. Genel Bilgi.....407
  - b. İrade Serbestisinin Kapsamının Belirlenmesinde  
Hakem Kurulunun Yetkileri .....410
  - c. İrade Serbestisinin Kapsamının Belirlenmesinde  
Hakem Kurulunun Taraf Tercihleri Hakkında  
Verebileceği Kararlar .....414
    - (1) Hakemlerin Tarafların Tercihleri İle Yargılamaya  
Devam Etmesi .....414
    - (2) Hakemlerin Tarafların Tercihleri Aksine  
Yargılamaya Devam Etmesi ..... 415
      - (a) Tarafların Tercihlerinin Uygulanacak Hukuk  
Dahilinde Olması ..... 415
      - (b) Tarafların Tercihlerinin Uygulanacak Hukuka  
Aykırlık Teşkil Etmesi.....416
        - (i) Tarafların Tercihlerinin Lex Proceduraliaya  
Aykırlık Teşkil Etmesi.....416
        - (ii) Tarafların Tercihlerinin Emredici Kurallara  
Aykırlık Teşkil Etmesi..... 420
    - (3) Hakemlerin Yargılamadan Çekilmesi ..... 425

#### **IV. İrade Serbestisinin Kapsamının Mahkeme Tarafından Belirlenmesi .....427**

- A. İrade Serbestisinin Kapsamının Tahkim Yargılaması  
Başında veya Devam Ederken Mahkeme Tarafından  
Belirlenmesi ..... 427
- B. İrade Serbestisinin Kapsamının Hakem Kararı Verildikten  
Sonra Mahkeme Tarafından Belirlenmesi ..... 442
  1. Genel Bilgi.....442
  2. İrade Serbestisinin Kapsamının Hakem Kararı  
Verildikten Sonra Mahkemelerce Belirlenmesi  
Sırasında Dikkate Alınacak Kriterler .....444
    - a. Genel Bilgi.....444



b. Hakem Kararının Adil Yargılanma Hakkına Aykırılık Teşkil Etmemesi.....	448
c. Hakem Kararının Hakemlerin Yetkileri Dahilinde Verilmesi.....	453
d. Hakem Kararının Tarafların İradelerine Uygun Olarak Verilmesi.....	456
e. Hakem Kararının Tenfiz Edilebilmesi İçin İptal Edilmemiş Olması.....	466
f. Hakem Kararının Kamu Düzenine Aykırılık Teşkil Etmemesi.....	479
(1) Kamu Düzenine Aykırılık Hakkında Değerlendirilecek Hukuk.....	479
(2) Adil Yargılanma Hakkına Aykırılık ve Kamu Düzenine Aykırılık Farkı.....	487
3. İrade Serbestisinin Kapsamının Hakem Kararı Verildikten Sonra Mahkemelerce Belirlenmesi Sırasında Dikkat Edilecek Hususlar .....	495
a. Mahkemelerin Usuli İhlallere İlişkin Sahip Oldukları Takdir Yetkisi .....	495
b. Mahkemelerin Usuli İhlallerin Ağırlığına İlişkin Yapacağı Değerlendirme.....	502
c. Mahkemelerce Taraflarca Bilinen Usuli İhlallerin Daha Önce İleri Sürülmüş Olmasının Aranması .....	512
<b>V. Değerlendirme .....</b>	<b>521</b>
SONUÇ.....	525
KAYNAKÇA.....	563
KARARLAR .....	591