

# İSTANBUL HUKUK MECMUASI

Cilt Volume 79 Sayı Number 4 Yıl Year 2021 ISSN 2636-7734 E-ISSN 2667-6974

## ISTANBUL LAW REVIEW



İSTANBUL  
ÜNİVERSİTESİ  
YAYINEVİ



## **İstanbul Hukuk Mecmuası**

Cilt 79, Sayı 4, 2021

ISSN: 2636-7734

E-ISSN: 2667-6974



### **Dizinler / Indexing and Abstracting**

Web of Science - Emerging Sources Citation Index (ESCI)

ULAKBIM TR Dizin

Ulusal Hukuk Veritabanı

ERIH PLUS

**Sahibi / Owner**

Prof. Dr. Ömer EKMEKÇİ

İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, İstanbul, Türkiye  
*Istanbul University, Faculty of Law, Istanbul, Turkey*

**Sorumlu Yazı İşleri Müdürü / Responsible Manager**

Prof. Dr. Halil AKKANAT

İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, İstanbul, Türkiye  
*Istanbul University, Faculty of Law, Istanbul, Turkey*

**Yazışma Adresi / Correspondence Address**

İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi,  
İstanbul Üniversitesi, Beyazıt Kampüsü, 34116 / İstanbul, Türkiye  
Telefon / Phone: +90 (212) 444 00 59 / 15130  
E-mail: [ilr@istanbul.edu.tr](mailto:ilr@istanbul.edu.tr) / [iuhfdergiler@istanbul.edu.tr](mailto:iuhfdergiler@istanbul.edu.tr)  
<https://iupress.istanbul.edu.tr/en/journal/mecmua/home>  
<https://dergipark.org.tr/tr/pub/ihm>

**Yayıncı / Publisher**

İstanbul Üniversitesi Yayınevi / Istanbul University Press  
İstanbul Üniversitesi Merkez Kampüsü, 34452 Beyazıt,  
Fatih / İstanbul, Türkiye  
Telefon / Phone: +90 (212) 440 00 00

**Baskı / Printed by**

Birlik Fotokopi Baskı Ozalit Gıda San. Tic. Ltd. Şti.  
Nispetiye Mah. Birlik Sokak No: 2 Nevin Arıcan Plaza 1. Levent/Beşiktaş/İstanbul  
**Tel:** +90 (212) 269 30 00  
**Sertifika No:** 20179  
Basımı ve dağıtımı On İki Levha Yayıncılık A.Ş. tarafından yürütülmüştür.

---

Dergide yer alan yazılardan ve aktarılan görüşlerden yazarlar sorumludur.  
*Authors bear responsibility for the content of their published articles.*

Yayın dili Türkçe ve İngilizce'dir.  
*The publication languages of the journal are Turkish and English.*

Mart, Haziran, Eylül ve Aralık aylarında, yılda dört sayı olarak yayımlanan uluslararası, hakemli,  
açık erişimli ve bilimsel bir dergidir.

*This is a scholarly, international, peer-reviewed and open-access journal published quarterly in  
March, June, September and December*

---

**Yayın Türü / Publication Type:** Yaygın Süreli / Periodical

---

**DERGİ YAZI KURULU / EDITORIAL MANAGEMENT BOARD**

**Baş Editörler / Editors-in-Chief**

Prof. Dr. Ömer EKMEKÇİ, İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [o.ekmekci@istanbul.edu.tr](mailto:o.ekmekci@istanbul.edu.tr)

Prof. Dr. Ali PASLI, İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [alipasli@istanbul.edu.tr](mailto:alipasli@istanbul.edu.tr)

**Baş Editör Yardımcıları / Co-Editors-in-Chief**

Arş. Gör. Mustafa AHİOĞLU, İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Kamu Hukuku Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [mustafa.ahioglu@istanbul.edu.tr](mailto:mustafa.ahioglu@istanbul.edu.tr)

Arş. Gör. Ahmet ÖZSOY, İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [aozsoy96@istanbul.edu.tr](mailto:aozsoy96@istanbul.edu.tr)

Arş. Gör. Elif Beyza AKKANAT ÖZTÜRK, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [eba@istanbul.edu.tr](mailto:eba@istanbul.edu.tr)

**Dil Editörleri / Language Editors**

Alan James NEWSON, İstanbul Üniversitesi, Yabancı Diller Yüksekokulu, İstanbul, Türkiye  
- [alan.newson@istanbul.edu.tr](mailto:alan.newson@istanbul.edu.tr)

Elizabeth Mary EARL, İstanbul Üniversitesi, Yabancı Diller Yüksekokulu, İstanbul, Türkiye  
- [elizabeth.earl@istanbul.edu.tr](mailto:elizabeth.earl@istanbul.edu.tr)

**YAYIN KURULU / EDITORIAL ADVISORY BOARD**

Prof. Dr. Vedat BUZ, Bilkent Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Medeni Hukuk Bölümü, Ankara, Türkiye  
- [buz@bilkent.edu.tr](mailto:buz@bilkent.edu.tr)

Prof. Dr. Nuray EKŞİ, Özyeğin Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [nurayeksi@gmail.com](mailto:nurayeksi@gmail.com)

Prof. Dr. Fethi GEDİKLİ, İstanbul Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Kamu Hukuku Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [fgedikli@istanbul.edu.tr](mailto:fgedikli@istanbul.edu.tr)

Prof. Dr. Serap HELVACI, Marmara Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü, İstanbul, Türkiye  
- [shelvaci@marmara.edu.tr](mailto:shelvaci@marmara.edu.tr)

Prof. Dr. İsmail KIRCA, TOBB Ekonomi Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü,  
Ankara, Türkiye - [ikirca@etu.edu.tr](mailto:ikirca@etu.edu.tr)

Prof. Dr. İzzet ÖZGENÇ, Hacı Bayram Veli Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Kamu Hukuku Bölümü,  
Ankara, Türkiye - [oezgenç@gazi.edu.tr](mailto:oezgenç@gazi.edu.tr)

Prof. Dr. Hakan PEKCANİTEZ, Galatasaray Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü,  
İstanbul, Türkiye - [hpekcantez@gsu.edu.tr](mailto:hpekcantez@gsu.edu.tr)

Prof. Dr. M. Fatih UŞAN, Yıldırım Beyazıt Üniversitesi, Hukuk Fakültesi, Özel Hukuk Bölümü,  
Ankara, Türkiye - [fusan@ybu.edu.tr](mailto:fusan@ybu.edu.tr)

Prof. Dr. Carsten GERNER-BEUERLE, University College London, Faculty of Law, Department of Private  
Law, London, United Kingdom - [c.gerner@ucl.ac.uk](mailto:c.gerner@ucl.ac.uk)

Assoc. Prof. Dr. Ivana BAJAKIĆ, University of Zagreb, Faculty of Law, Department of Private Law,  
Zagreb, Croatia - [ivana.bajacic@pravo.hr](mailto:ivana.bajacic@pravo.hr)

İçindekiler Table of Contents

MAKALELER ARTICLES

ÖZEL HUKUK/PRIVATE LAW

*Araştırma makalesi/Research article*

- “Bağlantılı Gemi”nin İhtiyati Haczi Yolunda Perdenin Kaldırılması Teorisi  
The Theory of Lifting the Corporate Veil for the Arrest of “Associated Ships” ..... 1103  
Ecehan Yeşilova Aras

*Araştırma makalesi/Research article*

- Hâkimin Karar Verirken Bilimsel Görüşlerden Yararlanması (TMK m. 1/III)  
Judge’s Authority to Consider Established Doctrine when Making  
Rulings (Art. 1/III TCC)..... 1127  
Fahri Erdem Kaşak

*Araştırma makalesi/Research article*

- İcra İflas Dairesi Görevlilerinin Hukuki Sorumluluğu Kapsamında  
Zarar Görenin Kusurlu İşlemi İptal Ettirme İmkânını Kullanmamasının Etkisi  
Impact of Situations Where the Party Incurring Damages Does Not Use the  
Opportunity to Cancel the Faulty Transaction within the Context of the  
Legal Liability of Enforcement and Bankruptcy Department Officers..... 1169  
Serpil Işık

*Araştırma makalesi/Research article*

- Ölünceye Kadar Bakma Sözleşmesi Kapsamında Bakım Alacaklısının Saklı Payı  
İhlal Kastı ile Yaptığı Sağlararası Kazandırmaların Tenkisi  
The Abatement of Inter Vivos Transfers Made by a Beneficiary with the Intent to  
Violate the Compulsory Portion (The Statutory Entitlement) within the Scope of a  
Lifetime Maintenance Agreement..... 1231  
Şeyda Dursun Karaahmetoğlu

*Araştırma makalesi/Research article*

- Tüzel Kişilerde Fiili Organ Kavramı ve Fiili Organın Hukuka Aykırı Fiilleri İle Hukuki  
İşlemlerinin Doğurduğu Sonuçlar  
“De Facto Organs” of Legal Persons and the Consequences of Their Wrongful  
Actions and Legal Acts ..... 1261  
Pınar Altınok Ormancı



**KAMU HUKUKU/PUBLIC LAW**

*Araştırma makalesi/Research article*

**Jeremy Waldron ve Prosedürel Hukuk Devleti Anlayışı**

Jeremy Waldron and His Procedural Understanding of the Rule of Law ..... 1285

**Gürkan Çapar**

*Araştırma makalesi/Research article*

**Siyasi Parti Kapatma Davalarının Hukuki Niteliği**

Legal Character of Political Party Closure Cases..... 1323

**İlhami Öztürk, Arif Emre Sümer**

*Araştırma makalesi/Research article*

**Türk İdare Hukukunda Arkeolojik Sit Alanı Kararı**

Archaeological Site Decision in Turkish Administrative Law..... 1357

**Muradiye Çevikçelik**

*Araştırma makalesi/Research article*

**Uluslararası Ceza Mahkemesi Savcısına Kabul Edilebilirlik Değerlendirmesinde Tanınan Geniş Takdir Yetkisinin Kullanımında Ortaya Çıkan Sorunlar**

The Problems with the Implementation of the Prosecutorial Discretion at the ICC ..... 1391

**Ebru Demir**

*Araştırma makalesi/Research article*

**Uluslararası Hukuk Ekseninde Devletlerin İleri Sürdüğü “Viral Egemenlik” İddiasının Değerlendirilmesi**

Evaluation of the “Viral Sovereignty” Claims of States Under International Law ..... 1421

**Sezercan Bektaş**

## EDİTÖRDEN MEKTUP

Değerli Bilim İnsanları ve Kıymetli Hukukçular,

İstanbul Üniversitesi Hukuk Fakültesi ile özdeşleşen “Mecmua” kavramının yansıması olarak, ülkemizin varlığını sürdüren en eski hukuk dergisi olan İstanbul Hukuk Mecmuası’nın 2021 yılındaki son sayısını, siz sevgili okuyucularımızla buluşturuyoruz.

İstanbul Hukuk Mecmuası olarak, modern dünya ile entegrasyonu en üst düzeyde sağlamak adına uluslararası geçerliliği olan bilimsel çalışmaları yayımlamak, öncelikli hedefimizdir. Ayrıca güncel hukuki meselelere yönelik tartışmalara bir katkı sunması adına Türk hukuk uygulaması ve doktrini için de değerli eserlerin Mecmua sayılarında yer alması için titizlikle yayın faaliyetlerimizi sürdürmekteyiz. Yılın her bir çeyreğinde olmak üzere senede dört sayı olarak yayına çıkma şeklindeki uygulamamıza devam edeceğimizi ve gelecek sayılarımızın da en kısa sürede siz değerli okuyucularımızla buluşacağını müjdelemek isteriz.

Dergimizin bu yılki son sayısında da özel hukuk ve kamu hukuku ana başlıkları altında -önceki sayılardaki makale sayısı da uyumlu bir şekilde- birbirinden değerli on makale bulunmaktadır. Yayımlanacak makalelerin seçiminde, yayın kurallarımızda da dikkat çekildiği üzere özel hukuk – kamu hukuku dengesinin teminine ve yüksek akademik kalite standardına özen gösterilmiştir.

Yayımlanan tüm çalışmalar alanlarına önemli katkılar sağlayacak niteliktedir. Kamu hukuku alanında; geçmişten bu yana her dönem tartışılan “Hukuk Devleti” fikri, Jeremy Waldron’un bakış açısıyla incelenmiştir. İçinde bulunduğumuz dönemin belki de en önemli hukuki meselelerinden birisi olan viral egemenlik kavramı ve viral egemenlik iddialarının hukuki dayanakları, milletlerarası hukuk kapsamında değerlendirilmiştir. Özellikle Anayasa ve ceza hukuku doktrinlerinde tartışılan siyasi parti kapatma davalarının niteliği üzerine yapılan çalışmayla bu alandaki tartışmalara katkı sunulması amaçlanmaktadır. Uluslararası ceza hukuku alanında, uluslararası ceza mahkemesi savcısına kabul edilebilirlik şartları hakkında tanınan geniş takdir yetkisinin değerlendirilmesi yapılmış ve son olarak, ülkemiz ve dünya kültür mirası açısından son derece önemli olan arkeolojik sit alanlarının hukuki rejimi üzerine bir çalışmaya yer verilmiştir.

Özel hukuk alanında ise tüzel kişiler hukukunun en tartışmalı konularından biri olan “fiili organ” kavramı üzerine detaylı bir inceleme yapılmıştır. Ayrıca yine tüzel kişiler bağlamında en çok kalem oynatılan meselelerden biri olan perdenin kaldırılması



teorisi, “bağlantılı gemi”nin ihtiyati haczi özelinde değerlendirilmiştir. Esasında tüm hukuk kurallarının uygulanması adına yol gösterici olacak nitelikte bir konu olan “hâkimin karar verirken bilimsel görüşlerden yararlanması (TMK m. 1/III)” konusu irdelenmiştir. Ayrıca hem miras hukuku hem de borçlar hukuku yönünden önem arz eden bir sözleşme olan ölünceye kadar bakma sözleşmesi uyarınca sözleşme taraflarından bakım alacaklısının saklı payı ihlal kastı ile yaptığı sağlararası kazandırmaların tenkisi konusuna özgülenmiş eser de bu sayımızda yerini almıştır. Son olarak hem sorumluluk hukuku hem de icra iflas hukuku yönüyle icra iflas idaresi görevlilerinin hukuki sorumluluğuna, zarar görenin kusurlu işlemi iptal ettirme imkanını kullanmamasının etkisi inceleme konusu edilmiştir.

Dergimizin çok uzun süreye dayalı geleneğini muhafaza etmekle birlikte uluslararası niteliğini geliştirme çabamızın her geçen yıl artacağını vurgulayarak, Mecmuamıza yurt içinden ve dışından oluşan yoğun ilgiden ötürü tüm ilgililere hassaten teşekkürlerimizi sunmak istiyoruz.

Editör ekibinin yoğun çabası yanında ile Rektörlüğümüzün dergimize gösterdiği özel ilgi ve yardım da bizler için çok kıymetli. Ayrıca değerli çalışmalarını dergimize gönderen yazarlarımız ve bu yazıların değerlendirilmesi sürecine kıymetli katkı sağlayan hakemlerimiz, bu işin aslı yapı taşıdır. Onlara ne kadar teşekkür etsek azdır.

2021 yılının sonuna yaklaştığımız şu günlerde, başta 2022 olmak üzere gelecek yılların ülkemize ve tüm dünyaya sağlık ve mutluluk getirmesi temennilerimiz ve bir sonraki sayıda görüşmek dileklerimizle...

Bir sonraki sayıda görüşmek dileğiyle.

**İstanbul Hukuk Mecmuası Baş Editörleri**

Prof. Dr. Ömer EKMEKÇİ

Prof. Dr. Ali PASLI

