

PAPER DETAILS

TITLE: DEVLETLER ÖZEL HUKUKU ALANINDA BORÇ SÖZLESMELERİNDE HUKUK SEÇİMİ :
SÜBJEKTİF BİR BAGLANMA NOKTASI OLARAK TARAF İRADELERİ

AUTHORS: Cüneyt Çilingiroglu

PAGES: 103-120

ORIGINAL PDF URL: <https://dergipark.org.tr/tr/download/article-file/99733>

DEVLETİ
BORÇ SÖZÜ

borç sözleşmelerine uy
bestçe tayin edebilme olanağı

Tam bu bağlamda, ka
ler özel hukuku alanındaki g
mel bir esas çıkmaktadır.

Devletler özel hukuku
kuk seçimi), iç hukuklarda ye
yapacakları sözleşmeleri düz
ragsfreiheit) esasından ayrıl
ralları açısından taraflara sö
maktadır (1, 2).

III. SEÇİLEN HUKUK

A. Hukuk Seçimi

Devletler özel hukukun birbirlilerine uygun irade beyanından saptanacağı; bu irade beyanının yapılmış bir mesele idi.

Bu konu üzerine yarın da olduğu gibi, devletlerin hukukun olmadığı ileri sürülmüştür.

Bu konuda, sözünü ettiğimiz vakit meselenin açıkla-
mektir:

Gerçekten 1978 tarihli
laşmasının seçilen hukuka ta-
şılık davanın açılmasından so-
kukuna tabi olacağı kabul ed-
letler özel hukukuna dair İsv
hakkında taraf iradeleri ile se

Milletlerarası sözleşme
aynı doğrultuda seçilen huku

çoğunluğunda" l
kinin bulunması
sip olarak serbe
konulara münha
olduğuna da işa
"ilke olarak" ser
leşme tiplerinde
nı sınırlamakta;
de hukuk seçimin

Devletler özel huku
olan çoğunluk kodifikasyon

sini bu şekilde parçalan-
leşmeler bakımından hak ve
masını engellediği gerekçesi
üzere, hukuk seçiminde bir f
dığı kabul edilince, kısmî hu
 tarafların elinden bu olanağ
Bu durum karşısında da, mu
 unsurlara sahip borç sözleşm
 kısmen kullanabilmelerine ce

C. Tarafların Seçim

Taraflara tanınan huk
 sı alanda cesitli düzenlemele

mektedir: *Acaba*, tarafların
ten kalkmış ise nasıl bir tutu

Fikrimce bu noktada

Birinci İhtimal: Tara
rı borç sözleşmesinin muht
sı onlar için bir problem ol
maddeler artık seçilen huku
lerine dahil olmaları itibarı

İkinci İhtimal: Buna
fakat sonradan bu hukuk y

bu yönde hükümlere rastla
kuk seçiminden bahsedilmel
mektedir. Polonya, Yugoslav
(23).

Sonuç itibarı ile denil
mesi mümkündür. Ancak, se
su edilebilmesi için hal ve şa
sel ilişkiye uygulamak istec
olan husus, tarafların bu son
malarına rağmen, iradelerini
borç sözleşmesinde kullandıl

de başlıca iki yöntem belirg
olarak" yorumlanacak ya o
Böyle bir değerlendirme ile
mümkün olup olmadığı sonu

Bu iki yöntem karşı
arzettiği tutum hayli ilginç
uymadığını; bunun taraf irad
mına geldiğini deyimleyen
farazî irade yerine- objektif
ilişki" adı verilebilecek bir b

lemeyeceği genel kabul göre

*Gerçekten de, ta
tabi tutmuş olma
nın yaptığı atfın
hai çözümün bu
melerinin bir son
larını da ihtiva e
rin seçtikleri hu
(30). Bu ihtimala
ğil, onun yaptığı
leşmiş olacaktır.*

cılık unsuru bir ön şart olarak
cılık unsuru taşıyan özel hukuk
kanun ile düzenlendiği ..." ile
kuralları ile belirlenen yetki
seçilen hukuk- ancak yabancı
nacaktır.

*Bir hukukî işlem ya da
ilişki ya da işlemde yer alan
mamasına göre belirlenir.*

İşte tam bu noktada T

açısından imkan haricindedir.

*Bununla birlikte M
tay, hukuk seçimin
ta idi (34).*

Buna karşılık, Türk de
(35), taraflar sözleşmelerinde
nun hükümlerini uygulayaca
yer aldığı hukuk nizamını se
bu ihtimalde tarafların irade
varmak mümkün olacaktır.

Bunun gibi milletlere bkz.) atfın pro (38). Milletlerarası kanun tasarıları alınmadığı tespit MÖHUK m. 24/1 sedilerek seçilen olarak reddedilm

3- DEVLETLER Ö İLE SEÇİLEN H

me bağlanacağı kabul edilme
irade beyanlarının (=icaba da
hukukun uygulanma alanına

*Ancak, bu noktada
yol açan sebepler
itibarile milli hukuk
yade irade beyan
ketle sözleşme sta*

Bilindiği üzere Borçlu
için hukukî bir sonuç doğur
gun irade beyanlarının uyuş

birbirine uygun olarak *ne za*
bul etmek gerekecektir. Bu o
sözleşmenin kuruluş anı baki

C. Sözleşmenin Hük

Taraflarca bir hukuk s
alanına girecek olan konula
sözleşmesinin *muhtevası, ifa*
rolü, ifanın konusu, zamanı,
me ve borçlu temerrüdü, bor
ifa edilmemesi, sözleşme mü.

mektedir:

*a. Bilindiği üzere
rine karşı aynı c
irade beyanı ile
kas, prensip olan
lirse de, istisnae
123) (48). Takas
kasın şartları ve
tir. Doğal olarak
statüsünü teşkil
cektir.*

4- DEVLETLER ÖZ SEÇİLEN HUKUK KONULAR

I. GENEL OLARAK

Taraf iradeleri ile seç
da karşımıza ilk planda "*eh*
normal ve tutarlıdır. Zira, de
kuk"un ve şekil meselesinde
ğı yer hukuku" nun yetkisini

Devletler özel hukuk

Devletler özel hukuk odaklarını taraf iradeleri ile sinda yer almakla belirginle ülkede mevcut genel işlem lerin o ülke ile ilgili olan v nün seçilen hukuktan ibare (54).

IV. ÖZELLİĞİ OL

A. Gayrimenkuller