

Dr. Ömer KESİKLİ

**MİLLETLERARASI TİCARİ TAHKİMDE
DELİLLERİN DEĞERLENDİRİLMESİ**

İÇİNDEKİLER

| | |
|------------------|-----|
| ÖNSÖZ | VII |
| KISALTMALAR..... | XV |
| GİRİŞ..... | 1 |

BİRİNCİ BÖLÜM İSPAT HUKUKU

| | |
|---|----|
| I. GENEL OLARAK..... | 19 |
| II. MEDENİ YARGILAMADA İSPAT HUKUKU VE MİLLETLERARASI TAHKİMLE İLİŞKİSİ | 24 |
| A. İspat Hukukuna Dair Kavramlar | 24 |
| B. Medeni Yargılama Hukukunda İspat Hukukunun Tabi Olduğu İlkelerin Milletlerarası Tahkimde Yeri | 32 |
| III. MİLLETLERARASI TAHKİMDE İSPAT HUKUKU | 42 |
| A. Giriş..... | 42 |
| A. Temel Usûli Güvenceler..... | 44 |
| B. UNCITRAL Model Tahkim Kanunu Açısından..... | 53 |
| C. Türk Hukuku Açısından | 57 |
| D. Alman Hukuku Açısından | 65 |
| E. İsviçre Hukuku Açısından | 71 |
| F. İngiliz Hukuku Açısından..... | 77 |
| G. Amerikan Hukuku Açısından | 88 |
| H. Milletlerarası Tahkimde İspat Hukukunun Tabi Olduğu Temel İlkeler | 94 |

İKİNCİ BÖLÜM DELİLLER

| | |
|--|-----|
| I. GENEL OLARAK..... | 99 |
| II. BELGELERİN İBRAZİ VE SUNULMASI..... | 101 |
| A. Genel Olarak Belge Kavramı..... | 101 |
| B. Belge İbrazi ve Sunulması Kavramları ile Milletlerarası Tahkim Uygulaması..... | 109 |
| 1. Belge İbrazi Uygulaması..... | 110 |
| 2. Belge İbrazi Usûlü | 118 |
| a. Belge İbrazinin Zamanlaması..... | 118 |
| b. Belge İbrazi Talebi..... | 120 |
| c. Belgelerin Dar ve Spesifik Şekilde Tarifi..... | 122 |
| d. Belgelerin Dava ile İlgili ve Davanın Sonucuna Etkili Olduğuna İlişkin Açıklamalar | 128 |
| e. İbraz Talebinde Bulunanların Belgelere Erişiminin Olmadığının Teyidi..... | 129 |
| f. Belgelerin Karşı Tarafa Bulunduğuna İlişkin Açıklamalar | 129 |
| g. Belge İbrazi Talebine İtiraz..... | 131 |
| i. Uyuşmazlık ile Yeterli Derecede İlgili Olmama | 138 |
| ii. Uyuşmazlığın Sonucuna Etkili Olmama | 140 |
| iii. Hakem Heyetinin Kararı ve Karara Uyulmaması Halinde Durum | 142 |
| (a) Mahkemelerin Yardımı..... | 144 |
| (b) Olumsuz Çıkarımlarda Bulunma..... | 148 |
| h. Sahtelik İddiası..... | 156 |
| III. TANIKLAR..... | 158 |
| A. Genel Olarak..... | 158 |
| B. Tanık Uygulaması..... | 160 |
| 1. Haricen Alınan Tanık İfadeleri | 161 |
| 2. Yazılı Sorgulamalar..... | 164 |

| | |
|---|-----|
| 3. Tanıkların İfadesine Başvurulması Usûlü..... | 166 |
| a. Tanıkların Belirlenmesi | 166 |
| b. Tanıkların Taraflarca Hazırlanması..... | 171 |
| c. Yazılı Tanık Beyanları | 175 |
| d. Tanıkların Duruşmada Dinlenilmesi ve Çapraz Sorgulanması..... | 183 |
| e. Tanıklara Yemin Ettirilmesi..... | 195 |
| f. Tanıkların Sözlü İfade Vermekte Gönülsüz Olması Halinde Durum | 196 |
| g. Tanıkların Duruşmada İfade Vermekten İmtina Etmesi . | 200 |
| IV. BİLİRKİŞİ İFADELERİ VE RAPORLARI | 202 |
| A. Genel Olarak..... | 202 |
| B. Bilirkişi Uygulaması..... | 212 |
| 1. Hakem Heyetince Tayin Edilen Bilirkişi | 212 |
| a. Atanması | 215 |
| b. Bilirkişi Tarafından İncelemenin Gerçekleştirilmesi..... | 219 |
| c. Bilirkişi Raporu..... | 222 |
| i. Bilirkişinin Kimliği ve Özgeçmişi..... | 223 |
| ii. Görüşün Dayanağı Olan Maddi Vakıalar..... | 224 |
| iii. Varılan Sonuçlar ve Uygulanılan Metotlar | 225 |
| iv. Raporun Asıl Olarak Hazırlandığı Dil | 225 |
| v. Bilirkişinin Rapordaki Görüşlerinin Doğru Olduğuna Samimi Şekilde İnanıldığına Dair Beyan.... | 226 |
| vi. Bilirkişinin İmzası, Raporun Hazırlandığı Yer ve Tarih | 226 |
| vii. Raporlarda Hangi Kısımın Hangi Bilirkişi Tarafından Kaleme Alındığı | 227 |
| viii. Diğer Hususlar | 227 |
| d. Bilirkişinin Duruşmada Sorgulanması..... | 228 |
| 2. Taraf Bilirkişisi | 229 |
| a. Taraf Bilirkişisinin Atanması..... | 232 |

| | |
|--|-----|
| b. Taraf Bilirkişilerinin Tarafsızlığı ve Bağımsızlığı | 233 |
| i. Bilirkişilerin İfadelerine Konferans Usûlü ile Başvurulması | 240 |
| ii. Taraf Bilirkişileri İçin Davranış İlkelerinin Belirlenmesi..... | 243 |
| iii. Bilirkişilerin Takım Olarak Çalışması | 247 |
| c. Taraf Bilirkişisi Tarafından Gerçekleştirilecek İnceleme. | 248 |
| d. Bilirkişi Raporu..... | 249 |
| i. Bilirkişinin Özgeçmişi | 250 |
| ii. Rapora İlişkin Olarak Alınan Talimatlar | 251 |
| iii. Bilirkişinin Bağımsızlığına İlişkin Beyanı | 251 |
| iv. Varılan Sonuçlara Dayanak Teşkil Eden Maddi Vakıalar | 252 |
| v. Bilirkişi Tarafından Oluşturulan Kanaat ve Varılan Sonuçlar..... | 253 |
| vi. Bilirkişinin Verdiği Görüşün Doğruluğuna Samimi Olarak İnanıldığına İlişkin Beyanı..... | 254 |
| vii. Diğer Unsurlar | 255 |
| e. Taraf Bilirkişisinin Duruşmada Sorgulanması..... | 255 |
| V. KEŞİF | 258 |
| A. Genel Olarak | 258 |
| B. Milletlerarası Tahkim Uygulaması..... | 259 |
| VI. KESİN HÜKÜM | 263 |
| A. Genel Olarak | 263 |
| B. Milletlerarası Tahkim Uygulaması..... | 267 |

ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

DELİLLERİN KABUL EDİLEBİLİRLİĞİ VE İSPAT GÜCÜNÜN TAKDİRİ

| | |
|----------------------|-----|
| I. GENEL OLARAK..... | 277 |
|----------------------|-----|

| | |
|---|-----|
| II. DELİLLERİN KABUL EDİLEBİLİRLİĞİ | 278 |
| A. İmtiyazlı Deliller | 280 |
| 1. Delillerin İmtiyazlı Olup Olmadığının Tespitinde Uygulanacak Hukuk | 283 |
| a. En Yakın Bağlantı Testi..... | 288 |
| b. En Çok Gözetilen İmtiyaz Yaklaşımı..... | 291 |
| c. En Az Gözetilen İmtiyaz Yaklaşımı..... | 292 |
| d. Genel Kabul Gören Uygulamalar Yaklaşımı | 293 |
| e. IBA Kurallarının Yaklaşımı..... | 295 |
| 2. Avukat – Müvekkil İmtiyazı Kapsamındaki Belgeler, Beyanlar ve Muhaberat..... | 297 |
| 3. Sulh Müzakerelerine İlişkin Belgeler, Beyanlar ve Muhaberat..... | 303 |
| 4. İmtiyazdan Feragat..... | 304 |
| B. İbrazi İstenilen Delillerin İbrazinin Makul Olmayan Ölçüde Külfetli Olması..... | 305 |
| C. İbrazi İstenilen Belgelerin Kayıp veya Zayi Olması..... | 307 |
| D. Ticari veya Teknik Gizlilik..... | 308 |
| E. Özel Politik veya Kurumsal Hassasiyetler | 313 |
| F. Usûl Ekonomisi, Ölçülülük, Adalet ve Tarafların Eşitliği Mülahazaları | 316 |
| G. Milletlerarası Kamu Düzenine Aykırı Deliller ve Özellikle Hukuka Aykırı Yöntemlerle Elde Edilen Deliller..... | 319 |
| III. DELİLLERİN İSPAT GÜCÜNÜN TAKDİR EDİLMESİ VE İSPAT YÜKÜ | 334 |
| SONUÇ VE ÖNERİLER | 351 |
| KAYNAKÇA..... | 361 |