

**Prof. Dr. Melikşah Yasin**  
İstanbul Üniversitesi Hukuk Fakültesi  
İdare Hukuku Anabilim Dalı Öğretim Üyesi

**İDARİ YARGI KARARLARINDA  
İSTİKRAR ARAYIŞINA KATKI  
EMSAL KARAR DOKTRİNİ**

**onikilevha**  
İİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİİ

# İÇİNDEKİLER

ÖNSÖZ .....	VII
GİRİŞ.....	1

## BİRİNCİ BÖLÜM EMSAL KARAR DOKTRİNİNE GENEL BAKIŞ

1. TANIM, TARİHSEL ARKA PLAN VE EMSAL KARARLARIN HUKUK SİSTEMLERİ BAKIMINDAN DEĞERİ .....	7
1.1. TANIM .....	7
1.2. EMSAL KARAR DOKTRİNİNİN TARİHSEL ARKA PLANI .....	10
1.3. COMMON LAW SİSTEMİ BAKIMINDAN EMSAL KARAR .....	15
1.4. DİĞER HUKUK SİSTEMLERİ BAKIMINDAN EMSAL KARAR .....	17
2. EMSAL KARAR DOKTRİNİNİN GEREKLİLİĞİ ÜZERİNE.....	22
2.1. DOKTRİNİ TEMELLENDİREN DEĞERLER .....	23
2.2. EMSAL KARAR DOKTRİNİNE FELSEFİ BAKIŞ: BURKE, HART VE DWORKİN.....	33
2.2.1. Emsal Karar Doktrinine “Muhafazakâr” Bakış: Edmund Burke .....	34
2.2.2. Modern Pozitivist Bakış: H.L.A. Hart.....	38
2.2.3. Üçüncü Yol: Ronald Dworkin.....	44
2.3. DOKTRİNE YÖNELİK ELEŞTİRİLER VE TEREDDÜTLER.....	49
3. EMSAL KARAR DOKTRİNİ İÇİN HUKUK DEVLETİ İLKELERİ .....	56
3.1. ADALET VE HAKKANİYET .....	57
3.1.1. Adalet.....	57
3.1.2. Hakkaniyet.....	60
3.2. ÖNGÖRÜLEBİLİRLİK .....	65
3.3. İSTİKRAR .....	71

3.4.KESİNLİK .....	73
3.5.EŞİTLİK.....	75
3.6.TUTARLILIK.....	77
3.7.VERİMLİLİK.....	79
3.8.DÜRÜSTLÜK .....	83

## İKİNCİ BÖLÜM

### EMSAL KARAR DOKTRİNİNİN ODAK KAVRAMI OLARAK “EMSAL KARAR”

1. EMSAL KARARIN ANLAMI.....	85
2. EMSAL KARAR TASNİFLERİ .....	91
2.1.EMSAL KARARIN NİTELİĞİ DİKKATE ALINARAK YAPILAN AYRIMLAR .....	91
2.1.1. Emsal Kararın Öncesi veya Doğuşu: İlk İzlenim Kararı.....	91
2.1.2. Önemli Emsal Kararlar: “Süper Emsal” .....	93
2.2.EMSAL KARARI VEREN MAHKEME ESAS ALINARAK YAPILAN AYRIM: YATAY VE DİKEY EMSALLER.....	95
3. EMSAL KARARIN ÖZELLİKLERİ .....	101
4. EMSAL KARARIN İŞLEVİ .....	103
5. EMSAL KARARLARA ERİŞME SORUNU VE EMSAL KARAR SAYISINDAKİ ARTIŞ .....	106
6. EMSAL KARARIN ETKİSİ VE BU ETKİNİN ÖLÇÜLEBİLİRLİĞİ .....	109
7. EMSAL KARARLARIN ROLÜNE İLİŞKİN TARTIŞMALAR.....	112
7.1.HUKUKUN KAYNAĞI OLARAK EMSAL KARAR .....	112
7.2.İLKELER OLARAK EMSAL KARARLAR.....	121
7.3.EMSAL KARARIN GEREKÇE OLUŞTURDUĞU YAKLAŞIMI.....	122
7.4.ÖRNEK OLARAK EMSAL KARARLAR.....	122
8. EMSAL KARARLARIN BAĞLAYICILIĞI (VEYA KISITLAMA GÜCÜ) MESELESİ.....	125

---

8.1.EMSAL KARAR KISITLAMA GÜCÜNÜ NEREDEN ALIR? .....	130
8.2.EMSAL KARARIN BAĞLAYICI OLAN UNSURU: RATIO DECIDENDI VE OBITER DICTUM AYRIMI.....	136
8.2.1. Ratio Decidendi (Ratio, Reasoning or Reason for Decision) .....	137
8.2.2. Obiter Dictum.....	140
8.3.EMSAL KARARIN BAĞLAYICILIĞINI ETKİLEYEN BAZI DURUMLAR .....	140
8.3.1. Oy Çokluğu ile Alınan Kararlar .....	140
8.3.2. Yatay ve Dikey Emsallerin Bağlayıcılığı.....	143
8.3.3. Emsal Kararların Bağlayıcılığının Kanunların Bağlayıcılığından Farkı .....	145
8.3.4. Dava Türlerinin Emsal Kararların Bağlayıcılığı Bakımından Etkisi Var mıdır? .....	146
9. HATALI EMSAL KARARLARIN BAĞLAYICILIĞI: HATALI EMSAL KARARLAR TAKİP EDİLMELİ Mİ? .....	147
9.1.EMSAL KARAR VE HÂKİM: EMSAL KARAR DOKTRİNİNDE HÂKİMİN ROLÜ .....	156
9.2.HÂKİM VE HUKUK YARATMA KAPASİTESİ .....	157
9.3.HÂKİMLERİN GEÇMİŞLE GELECEK MUHASEBESİ .....	158
9.4.HÂKİMLERİN SİYASİ GÖRÜŞLERİNİN EMSAL KARARA ETKİSİ .....	160
9.5.HÂKİMLER VE SOSYAL GRUPLARI: EMSAL KARAR UYGULAMASININ SOSYAL BOYUTU.....	162
9.6.HÂKİM DAVRANIŞLARININ EMSAL KARAR UYGULAMASINA ETKİSİ.....	166
10. YASAMA VE YARGI İLİŞKİLERİNDE BİR SINIR BELİRLEME SORUNU OLARAK EMSAL KARARLAR.....	168
11. BUGÜNÜN GEÇMİŞ VE GELECEK İLE İLİŞKİSİ BAKIMINDAN EMSAL KARARLAR.....	173
12. EMSAL OLMAYAN DİĞER YARGI KARARLARININ MAHKEMELER ÜZERİNDEKİ ETKİSİ .....	178

**ÜÇÜNCÜ BÖLÜM**  
**EMSAL KARARLARIN UYGULANMASI VE**  
**ETKİSİZLEŞTİRİLMESİ**

1. EMSAL KARAR UYGULAMASINDA ANAHTAR KAVRAMLAR: AYNILIK VE BENZERLİK .....	179
2. EMSAL KARAR UYGULAMASINDA ANALOJİ .....	184
2.1. ANALOJİ VE EMSAL KARAR UYGULAMASININ FARKLARI .....	184
2.2. EMSAL KARARIN TAKİBİNDE ANALOJİ .....	189
2.3. EMSAL KARARLARA ANALOJİK BAKMANIN YARARLARI .....	192
2.4. İLK İZLENİM DAVALARINDA ANALOJİ .....	195
2.5. BENZERLİĞİN TESPİTİNDE ANALOJİ .....	196
2.6. ANALOJİ VE AYIRT ETME .....	198
3. EMSAL KARARLARIN ETKİSİZLEŞTİRİLMESİ: BOZMA, AYIRT ETME VE YENİDEN TEORİZE ETME .....	199
3.1. EMSAL KARARIN BOZULMASI .....	201
3.2. AYIRT ETME .....	213
3.3. YENİDEN TEORİLEŞTİRME .....	218

**SONUÇ YERİNE:**  
**GÖZLEMLER VE DEĞERLENDİRMELER**

1. İTİBAR .....	223
1.1. HÂKİME İLİŞKİN BOYUT .....	223
1.2. KARARA İLİŞKİN BOYUT .....	225
1.3. EMSAL KARARIN UYGULANMASINA İLİŞKİN BOYUT .....	227
2. DENGELER .....	227
3. ESNEKLİK .....	231
KAYNAKÇA .....	235