**1**

**HUKUKUN TEMEL KAVRAMLARI**

**HUKUK VE TOPLUM DÜZENİ**

İnsan gruplarının birlikte yaşadığı, çeşitli ilişkiler kurduğu, aralarında örgütlenme biçimlerinin oluştuğu insan topluluğu TOPLUM olarak nitelendirilebilir.

İnsanlar neden bir arada yaşar?

İnsanlar bir arada yaşarken neden düzene ihtiyaç duyarlar?

**Toplumda Düzenlemeler Neden Gereklidir?**

İnsan, sosyal – toplumsal bir varlıktır.Toplumsal yaşam düzen gerektirir, KURAL gerektirir.Kurallar bireylerin birbirlerine ve topluma, toplumun bireylere karşı tutum ve davranışlarını düzenler.Çıkarlar arasında denge kurar

**SOSYAL DÜZEN**

Toplumsal hayatın sağlıklı bir şekilde yürüyebilmesi, barış, huzur ve güven ortamının kurabilmesi için İNSANLARIN BAZI DAVRANIŞLARINI SINIRLANDIRMA (Çıkarlar arasında denge) gerekliliği doğmuştur. Bu durum insanların karşılıklı münasebetlerini ve sorumluluklarını düzenleyen birtakım kuralların doğmasına zemin hazırlamıştır. Zaman içindeki gelişmelere de bağlı olarak bu kuralların nitelikleri değişmiş yazısız kuralların yerini zamanla yazılı ve ayrıntılı kurallar almıştır.

**Kural**

Sosyal hayatı düzenleyen, davranışlara ve eylemlere yön veren, uyulması gereken ilkelere Kural denir.

1)Örf, adet ve görgü kuralları

2) Din kuralları

3) Ahlak kuralları

4) ETİK…

**ETİK**

Ödev, yükümlülük, sorumluluk ve erdem gibi kavramları analiz eden, doğruluk ve yanlışlık, iyi ve kötü ile ilgili ahlaki yargıları ele alan, ahlaki eylemin doğasını soruşturan ve İYİ BİR YAŞAMIN NASIL OLMASI GEREKTİĞİNİ açıklamaya çalışan bir felsefe bilimidir. **Etik ahlaka göre daha soyut ve daha evrenseldir.**

**İLKE**

* Düşünceye yön veren,
* Davranışı biçimlendiren,
* En genel, temel ve soyut kuralları ifade eder.

**KURAL**

* Kurallar: ilkelerin uygulamaya yansıyan türevleridir.
* Kurallar, genelgeçer karakter taşıyan ilkelerden farklı olarak belirli olgular ve onların somut olarak ortaya çıktığı durumlar için geçerlilik taşır

**MESLEK ETİĞİ**

* Mesleki etkinliklerin iyiye yönlendirilmesi konusunda düzenlemeler getiren, meslek üyelerinin kişisel arzularını sınırlayıp belli bir çizginin dışına çıkmalarını önleyen, mesleki idealleri geliştiren kurallardır.

**ETİK HUKUK İLİŞKİSİ**

* Etik ile hukukun başlıca ortak noktası normatif yani kural koyucu sistemler olmalarıdır.
* Hukukun kuralları arkasında devlet gücünü bulundurmaktan ve kuvvetli yaptırımla desteklenmiş olmaktan ötürü daha kuvvetlidir.
* Belli bir konudaki bazı kuralların hem etik hem hukuk kuralı olması sık rastlanan bir durumdur ve yasa koyucunun toplumun kendini kurala bağlama iradesine gösterdiği saygının göstergesidir.
* Etik bağlamında olmuş ya da olası bir eylem tartışılırken, yasalar değil temel değerler referans alınır ve felsefenin yöntemleri kullanılır.
* Böylesi tartışmalardan elde edilen sonuçlar, yasanın öngördüğü düzenlemeyle kimi zaman bağdaşırlar kimi zaman çelişirler.
* Yasada bir düzenleme olmaması halindeyse, yasama gücü için bir öneri niteliğini taşırlar.
* Pozitif hukukun etik tartışmalar üzerinden oluşturulması ona daha yüksek bir saygınlık ve geçerlilik kazandırır.

**HUKUK NEDİR?**

Toplumun genel yararını veya ortak iyiliğini sağlamak amacıyla yetkili makam tarafından koyulmuş ve etkinliği sağlamak için yaptırım ile güçlendirilmiş sosyal yaşam kuralları bütünüdür.

“Nerede toplum varsa, orada hukuk vardır.”UBİ SOCİETAS, İBİ JUS (Akt.Güriz, 2011,2).

Hukukun Roma Devleti’ndeki karşılığı ius;

Almanca’da Recht;

İngilizce’de Law;

Fransızca’da Droit;

İtalyanca’da Diritto;

İspanyolca’da Derecho’dur.

**ULUSAL VE ULUSLAR ARASI HUKUK**

* **Ulusal**
  + Ülke sınırları içinde
  + Yürürlükte bulunduğu sürece
    - Sonra çıkan yasa öncekini hükümsüz kılar
    - Anayasaya aykırı olamaz
* **Uluslar arası anlaşmalar**
  + TBMM tarafından onaylanmak kaydıyla iç hukuk düzenlemesi olarak kabul edilirler.
    - Anayasa Md. 90 iç hukuk düzenlemelerinin üstündedirler

**HUKUK KAVRAMININ ÇEŞİTLİ ANLAMLARI**

1. **Yürürlükteki (Pozitif, Müspet) Hukuk**

Bir ülkede yürürlükte bulunan hukuk kurallarının yazılı ve yazısız tümüne yürürlükteki (pozitif, müspet) hukuk denir.

Yürürlükteki hukuk MADDİ HUKUK ve ŞEKLİ HUKUK olarak ikiye ayrılır.

**a) Maddi Hukuk**

Toplumu oluşturan kişilerin birbirleri ve toplum ile olan ilişkilerini düzenleyen, kişilerin sahip olduğu hak ve yüklendiği borçları belirleyen kurallardır.

**b) Şekli hukuk**

Uyuşmazlıkların çözümünde izlenecek usulü gösteren kurallara şekli hukuk denir.

**2. Mevzu Hukuk**

Bir ülkede yetkili bir makam tarafından konulmuş ve yürürlükte bulunan yazılı hukuk kurallarının tümüne mevzu hukuk denir. Kanunlar, uluslararası antlaşmalar, Cumhurbaşkanı kararnameleri ve yönetmelikler mevzu hukukun içeriğini oluşturur. Bunlara kısaca mevzuat denilmektedir. Örf ve adet hukuku yazılı hukuk olmadığından mevzu hukuk kavramına dâhil değildir.Türkiye’de mevzu hukuk en geniş anlamıyla Resmi Gazete’den takip edilebilir.

Kanunlar, Cumhurbaşkanı kararnameleri ve bir çok yönetmelik Resmi Gazete’de yayınlanır. Yönetmelik, tebliğ, sirküler gibi kaynaklar için, bunları çıkartan kurumların internet sitelerine başvurulabilir.

**3. Tabii (Doğal) Hukuk**

Bir ülkede ideal, yani olması gereken hukuk kavramını ifade eder.Mükemmeliyetçi bir özellik taşır.Yürürlükteki kanunlardan çıkan değil, doğadan kaynaklanan hukuk demektir.Pozitif hukuktan bağımsız, onun üstünde yada yanında yaşayan, ulaşılması ideal olan hukuktur. İdeal hukuk adı da verilebilir.Hukuk kuralları oluşturulurken hedef alınması gereken hukuk tabii hukuktur.

**4. Tarihi Hukuk**

Yürürlükten kalkmış olan hukuktur.

**HUKUK KURALLARININ GENEL ÖZELLİKLERİ**

* Değer yargılarına dayanırlar
* İnsan davranışlarını düzenlerler
* Buyruk taşırlar
* Soyutturlar
* Yaptırıma dayalıdırlar
* Yazılıdır

**HUKUKUN AMAÇLARI:**

1. Hukukun temel amaçlarından biri, toplum halinde yaşayan kişilerin varlıklarını sürdürebilmeleri için, barış ortamını sağlamak, topluma dirlik ve düzen getirmektir.

Toplu halde yaşama bir düzeni gerektirir. Diğer bir ifadeyle, toplum içindeki kuvvetlilerin zayıfları ezmemesi için bir düzene ihtiyaç vardır.

2. Hukukî güvenlik ilkesi, herkesin bağlı olacağı hukuk kurallarını önceden bilmesi, tutumunu ve davranışlarını buna göre güvenle düzene sokabilmesi anlamına gelir.

Tapu sicilinde, ticaret sicilinde, gemi sicilinde hukukî ilişkilerin şekle bağlanmasında hukukî güvenlik ilkesi göz önünde bulundurulmaktadır.

3. Hukuk kurallarının bir başka amacı da adaleti sağlamaktır.

Hukuk en sonunda adaleti gerçekleştirmeyi amaçlayan bir düzendir. Adalet hukukun manevi veya fikri yönünü oluşturur.

Adalet kavramı tarih boyunca çeşitli anlamlarda kullanılmış, hatta bazen eşitlik kavramıyla eş anlamda kullanılmıştır.

Adalet kavramı Aristo’ya dayanan ikili bir ayrıma tabi tutulmuştur:

1. Denkleştirici adalet

2. Dağıtıcı adalet.

**1. Denkleştirici adalet:**

Denkleştirici adalete göre, hukukî ilişkide taraf olanların eşit muamele görmesi gerekir.

Örneğin, haksız fiil işleyene hak ettiği cezanın verilmesi denkleştirici adaletin bir gereğidir.

Örnek: Herkes hak ehliyetine sahiptir.

**2. Dağıtıcı Adalet:**

Dağıtıcı adalet ise, şeref ve malların paylaştırılmasında herkesin yeteneğine ve toplum içindeki durumuna göre kendisine düşeni almasını öngörür.

Örnek: herkesin geliri oranında gelir vergisi ödemekle yükümlü olması.

19. Yüzyılın ikinci yarısında ortaya çıkan sosyal adalet anlayışı ise toplumda sosyal ve ekonomik koşullar değerlendirilerek, ekonomik bakımdan güçlü olanın zayıf olanı sömürmesini önleyen adil bir düzen kurulmasını öngörmektedir.

Örnek: Grev hakkı, sosyal güvenlik hakkı vs.

Adaletin sağlanabilmesi için hukuk düzeni içinde yer alan kuralların adalete uygun olması gerekir.

**HUKUK KURALLARININ TÜRLERİ**

1.Emredici hukuk kuralları

2.Tamamlayıcı hukuk kuralları

3.Tanımlayıcı hukuk kuralları

4.Yorumlayıcı hukuk kuralları

**1. Emredici Hukuk Kuralları**

Kesin bir emir veya yasak içeren, aksinin kararlaştırılması mümkün olmayan kurallardır.

Kamu düzenini, ahlakı, zayıfları korumak amacıyla getirilmişlerdir.

Kuralın ifade ve yazılış şeklinden veya maddenin amacından hareketle emredici nitelik taşıyıp taşımadıkları belirlenir.

Örnek: Kimse hak ve fiil ehliyetinden kısmen de olsa vazgeçemez. (Maddenin yazılış şeklinden)

Örnek: Ayırt etme gücüne sahip olmayan kişinin yaptığı hukuki işlemler geçersizdir. (Maddenin amacından-zayıfın korunması)

**2.Tamamlayıcı hukuk kuralları**

Taraflarca aksi kararlaştırılabilen veya aksi öngörülebilen kurallardır.

Kuralın yazılış biçiminden tamamlayıcı nitelik taşıyıp taşımadığı anlaşılabilir.

“Aksi kararlaştırılmamışsa...”,

“Kanunda aksi öngörülmemişse…”,

“Hilafına adet mevcut değilse…” gibi ifadeler içerirler.

Örnek: Eşler Medeni Kanunda öngörülmüş olan diğer mal rejimlerinden birini seçmemişlerse edinilmiş mallara katılma rejimi uygulanır.

**3.Tanımlayıcı hukuk kuralları**

Bir hukuki kavramın, bir müessesenin hangi anlama geldiğini açıklayan kurallardır.

Örnek: Yerleşim yeri, bir kimsenin sürekli kalma niyetiyle oturduğu yerdir.

**4.Yorumlayıcı hukuk kuralları**

Bir hukuki işlemde kullanılan ve ne anlama geldiği açıklanmayan bir hususta kanunda bir hüküm öngörülmüş ise bu yorumlayıcı hukuk kuralıdır.

Örnek: Bir hizmet sözleşmesinde ücretinin ayın ortasında ödeneceği düzenlenmişse, Borçlar Kanunu m.91 uyarınca ayın ortası ifadesinden ayın 15. günü anlaşılır.

**HUKUKUN TOPLUMDAKİ İŞLEVİ**

**Hukuk düzeni ne sağlar?**

1) Hukuk düzeni barış sağlar.

2) Hukuk düzeni güvenlik sağlar.

3) Hukuk düzeni eşitlik sağlar.

4) Hukuk yönetimi meşrulaştırır,

5) Yasalaştırmayı sağlar.

6) Hukuk iktidarı paylaştırır.

7) Hukuk toplumsal yaşamı düzenler.

8) Hukuk toplumsal kontrolü sağlar.

9) Hukuk uyuşmazlıkları çözer.

10) Hukuk adalet sağlar.

11) Hukuk toplumu veya bireyleri değiştirir, geliştirir.