

SIVILKORUMA - SR 0.518.51

SCHUTZMACHT - SR 0.518.51

ex specialis in ordre public – BM Şartı ve Kutsal Görev Madde 73

SFI-Verlag 2025_11_10 Tez ANACOK-Akademie lexspeis Art73UN-Charter ordre public DE-HRV

Kamu düzeninde – Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında – lex politica – devletlerin kanunları ve antlaşmaları – önceliklidir.

- Ulusal - national,
- Uluslararası – international
- Ulusüstü - supranational

Temel hak ve özgürlükler.

Hırvatistan Cumhuriyeti, Cenevre Sözleşmesine 11 Mayıs 1992 tarihinde devlet olarak katılmış ve onay 8 Ekim 1991 tarihinde yürürlüğe girmiştir.

Almanya Federal Cumhuriyeti, idari bir devlet olarak Cenevre Sözleşmesi'ne 3 Eylül 1954'te katılmış ve onay belgesi 3 Mart 1955'te yürürlüğe girmiştir.

- **Viyana Sözleşmesi Antlaşmalar Hukuku'nun 71. maddesi – SR 0.111:**
Genel Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici bir normuna aykırı bir antlaşmanın geçersizliğinin sonuçları

Devlet ve Sorumluluk:

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında devlet sorumluluğuna ilişkin olarak, uyarınca bir yükümlülüğün ihlali nedeniyle sorumluluğu doğan devletin, zarara neden olan ihlalin yasama, yargı veya yürütme organına atfedilebilir olup olmadığına bakılmaksızın tek bir varlık olarak kabul edilmesi ilkesi geçerlidir (ECJ- 224/01, para. 44, Brasserie du pêcheur ve Factortame kararı (para. 34)).

Temel Kanun Madde 25:

Milletlerarası hukuk, yorum ve tartışmalarda, olağan hukuk olarak federal ve eyalet hukukundan üstün tutulur (yargı yetkisi – dikte etme ve atıf yapma).

SEO – kendi kendini yürüten ve icra emri = koruyucu gücün medeni savunması

Devlet organlarının her hangi bir davranışı, hukuksal anlamda devletin bir eylemi sayılır. Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında değerlendirilmek üzere,

- organın yasama görevi olup olmadığına bakılmaksızın,
- yürütme gücü,
- hukuk felsefesi
- veya diğer görevleri yerine getirir

veya devlet yapısı içerisinde hangi pozisyonu işgal ettiği ve ister merkezi hükümetin bir organı, isterse bir bölgesel birim olsun,

Devlet içinde.

Bir organ, devletin iç hukuku uyarınca bu statüye sahip olan herhangi bir kişi veya kurumu içerir.

Devlet,

- herhangi bir kişi veya insan grubu,
- Almanya Federal Cumhuriyeti adına ve hesabına hareket ederek
- aktif veya pasif,
- doğrudan veya dolaylı olarak
- kamu veya özel
- bilinçli veya bilinçsiz
- kasıtlı veya ihmalkarlıkla

Devlet sorumluluğu bağlamında (BM Kararı 56/83, Madde 1-11).

Doğrudan Zorunlu Sert ve Yumuşak Hukuk
Talimatları: misilleme, tazminat ve baskıdan rehabilitasyona ve affa
İnsan hakları ihlalleri sıradan suç değil, savaş suçudur.

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında aykırı eylemlerden doğan devlet sorumluluğu; misilleme, tazminat ve baskı, af yoluyla iyileştirme, misilleme olarak değil, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında koşulsuz ve kapsamlı bir hukuki sonuç olarak, kamunun sağlama yükümlülüğü kapsamında maddi ve manevi zararların tazmini ve onarımı, dolaylı zararlar ve dolaylı zararların giderilmesini de kapsamaktadır.

Devlet kurumları veya kamu otoritelerindeki görevlilerin, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında, insan haklarının veya temel hak ve özgürlüklerin emredici normlarını ihlal etme yetkisi yoktur. Devlet, devlet kurumları ve kamu otoritelerindeki görevlilerin işlediği hak ihlallerinden sözleşmesel olarak sorumludur ve faile karşı işlem yapmakla yükümlüdür. Devlet kurumları ve kamu otoritelerindeki bireyler, temel haklarla bağlı oldukları için bu tür ihlallerden ve ihlallere uymamaktan sorumludurlar.

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında ve BM Şartı'nın 73. maddesine aykırı eylemlerden dolayı devlet sorumluluğu, BM Kararı 56/83, Dördüncü Cenevre Sözleşmesi'nin 142-149. maddeleri - SR 0.518.51 ve BM Şartı'nın 95. maddesi uyarınca af yoluyla önleme ve iadeyi gerektirir.

- Önleyici bildirim (kovuşturma) amacıyla

1. Davranışlarından sorumlu kişiyi cezalandırmak (baskılamak),
2. Onun bu hukuka aykırı davranışı tekrarlamasını önlemek (özel önlem)
3. Başkalarının da aynı şeyi yapmasını engellemek (önlem almak).

- Bir zararın maddi ve manevi tüm sonuçlarını kapsayacak şekilde af talebi (sorumluluk talebi)

- **Hukuka aykırı eylem,**
- **Haksız zenginleşme,**
- **Yetkisiz bir yönetim ("Negotiorum gestio")**
- **Sözleşme müzakereleri sırasında hata ("Culpa in contrahendo")**

Yükümlülük kapsamındaki toplam zararlar olarak zarar, dolaylı zarar ve dolaylı telafi zararlarını talep etmek (Roma Statüsü, Alman Medeni Kanunu'na Giriş Yasası).

Misilleme hakkı, ulusal, uluslararası, ulusüstü ve kamu hukukunun temel bir ilkesi ve ayrılmaz bir parçasıdır ve Cenevre Sözleşmesi IV - SR 0.518.51'in sivil koruma hükümlerinde **bir lex specialis** in ordre public emir olarak kabul edilir. Savaş suçları durumunda, misilleme yükümlülüğü, ILC'nin (Uluslararası Hukuk Komisyonu) 56/83 sayılı BM Kararı kapsamında mevcuttur ve devletleri ve türev kuruluşları Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında ihlal eden eylemlerden sorumlu tutan DMHC'deki (Doğrudan Zorunlu Sert Komisyon) koruyucu güç tarafından daha da geliştirilmiştir, çünkü devletin yasaları ve usul kuralları savaş suçlarına uygulanmaz. Lex specialis'teki ayrılabilirlik maddesi geçerlidir - Kutsal Manda kapsamındaki devlet yükümlülüklerinin ve ulusal, uluslararası ve ulusüstü yükümlülüklerin Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında hükümlerine ve koruyucu düzenlemelerine aykırı ihlalleri.

Kategorik Doğrudan Zorunlu Sert Hukuk'un aksine , yumuşak hukuk daha az katı bir kendi kendine yüklenen yükümlülüğü temsil eder. Bu, alacaklı tarafından zımnî ve adil bir şekilde (gönüllü rıza ve hoşgörü) kabul edilirse, mutlaka etkisiz olduğu anlamına gelmez. Sözleşme dışı bir borç ilişkisinde alacaklı mağdurdur. Savaş suçlarına, suçlarının hafifletilmesi konusunda görüşleri sorulmaz; ancak herhangi bir sınırlama ve zamanaşımı olmaksızın kişisel ve özel olarak sorumludurlar (§§ 4-5 VStGB).

Doğrudan Zorunlu Sert Hukuk, derhal bağlayıcı bir hukuk kategorisidir. Savaş suçlarının bağlayıcı sonuçları, Savaş ve İşgalden Doğan Meselelerin Çözümüne Dair Geçiş Antlaşması'nda (23 Ekim 1954'te Paris'te imzalanan Federal Almanya Cumhuriyeti'ndeki İşgal Rejiminin Sona Erdirilmesine İlişkin Protokol'ün IV. Listesine göre değiştirilmiş haliyle) tanımlanan öz-infaz ve yürütme emirlerini içerir, Resmi Metin, Federal Kanun Gazetesi 1955, Cilt 11, s. 405. – Düşman Devlet Tüzüğü'ne kabul edilen katılım yoluyla BM Şartı'nın 53. ve 107. Maddeleri uyarınca BM'ye aktarılmıştır (BM Kararı 56/83'ün 16. Maddesi). Borçlu, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında düzeninin emredici kurallarının kabulüne zorunlu olarak tabidir. Borçluya karşı kanunun uygulanması, hukuki kurgunun çekişmeli demokrasisinde tartışılmaz ve müzakere edilmez; Bilakis, kapsamlı bir misilleme her koşulda basitçe çağrılır ve emredilir, savaş suçunun her koşulda sona erdirilmesi için uygulanır.

Viyana Antlaşmalar Hukuku – SR 0.111: Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında / Avrupa Ekonomik Birliği

- Madde 43 Bir antlaşmadan bağımsız olarak Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında yüklediği yükümlülükler
- Madde 53 Genel Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici bir kural (ius cogens) aykırı antlaşmalar
- Madde 71 Genel Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici bir normuna aykırı olan bir andlaşmanın geçersizliğinin sonuçları
- Madde 72 Sözleşmenin askıya alınmasının sonuçları

Kamu düzeni, emredici Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında **neden Almanya ve Hırvatistan'da geçerlidir?**

- Almanya:

Anayasa'nın 1. ve 25. maddelerine göre, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında bağlayıcıdır ve devlet yasalarının üstündedir. İnsan onuruna veya Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında aykırılıklar ulusal hukukun üstündedir.

- Hırvatistan:

Hırvatistan Cumhuriyeti Anayasası'nın 140. maddesine göre, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında sözleşme ulusal hukuktan üstündür. Burada da şu ilke geçerlidir: Bir devlet Kutsal Görev'i ihlal ederse, yasalarının uygulanabilirliğini kaybeder. Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında

bölünebilirlik maddesi – lex specialis'te uygulanması

, Ayrılabilirlik maddesi (Latince * *salvatorius* * - koruma, sürdürme kelimesinden gelir), bir sözleşmenin ayrı ayrı kısımlarının geçersiz veya uygulanamaz olması ya da sözleşmenin yasal korumada boşluklar içermesi veya uygulanamaz hale gelmesi durumunda ortaya çıkacak yasal sonuçları düzenleyen bir hükümdür. Amacı, BM Şartı'nın 73. maddesinde ve Cenevre Sözleşmeleri'nin başlangıcında yer aldığı gibi, sözleşmenin tamamını ve amaçlanan sonucunu mümkün olduğunca korumaktır.

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında bölünebilirlik maddesi **özel hukuk korumasının bir parçası olarak değil**, kamusal alanda **kendiliğinden yürürlüğe giren ve kendiliğinden icra edilen bir emir olarak uygulanır**.

Pratik önemi:

Ulusal, uluslararası ve ulusüstü yükümlülükler ve antlaşmalar, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici normlarını (ius cogens), temel insan hak ve özgürlüklerini veya BM Şartı'nın 73. maddesinde belirtilen kutsal görevi ihlal ederse, yalnızca ilgili hüküm değil, tüm hukuki işlem **kendiliğinden geçersiz hale gelir** .

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında daha sonra **kendiliğinden (kendini icra eden) ve emrin yerine geçmesiyle yürürlüğe girer** ve hatalı hukuk normunun yerini alır.

Ayrılabilirlik maddesi Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında doğrudan ve bağlayıcı bir etkiye sahip olup, koruyucu değil, **kamu düzenini (ordre public) - çıkıştan yaratılış'a - devlet antlaşmalarından Cenevre Özel Sözleşmelerine kadar tüm devletlerin sözleşme dışı borç ilişkilerinde koruyan bir hükümdür** .

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında temel amacı olan insanın ve barışın korunması ve özgürlüğünün ulusal, uluslararası, ulusüstü veya siyasal keyfiyetler tarafından geçersiz kılınmamasını sağlar .

Hakkın temel dayanakçı:

- **Madde 6 EGBGB (kamuya açık) :**
 - Başka bir devletin hukuk normu, uygulanması Alman hukukunun temel ilkeleriyle açıkça bağdaşmayan bir sonuca yol açıyorsa uygulanamaz.
 - Özellikle temel haklarla bağdaşmayan bir uygulama söz konusu ise uygulanmamalıdır.
 - **UN-RES 56/83'ün 3, 9, 32, 41, 56. maddeleri:**

Bu maddeler, tüm devletlerin Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emir düzenini koruma, temel haklara saygı gösterme ve Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında aykırı eylemleri geçersiz kılma yükümlülüğünü ortaya koymaktadır – BM Kararı 56/83:

Madde 3 Bir Devletin eyleminin Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında **aykırı olarak değerlendirilmesi**

Bir devletin eyleminin Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında aykırı olup olmadığı Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında göre değerlendirilir. Bu değerlendirme, aynı eylemin iç hukuka göre hukuka uygun kabul edilebilmesinden etkilenmez.

Madde 9 - Devlet makamlarının yokluğu veya yetersizliği halinde yapılacak işlemler (Kamu düzeninde koruyucu gücün fiili egemenlik yetkilerinin devri - md. 24 (2-3))

Bir kişi veya kişi grubunun davranışı, devlet otoritelerinin yokluğunda veya başarısızlığında, söz konusu kişi veya kişi grubunun egemen yetkileri etkili biçimde kullanması ve koşulların bu yetkilerin kullanılmasını gerektirmesi halinde, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında anlamında bir devlet eylemi olarak kabul edilir.

Madde 11 - Bir Devletin tanıdığı ve benimsediği davranış – Onaylama

Önceki maddeler uyarınca bir Devlete atfedilemeyen bir davranış, yine de Devletin bu davranışı kendi davranışı olarak tanınması ve kabul etmesi halinde (Cenevre Özel Sözleşmelerinin ve BM Şartı'nın 43, 73, 95. maddelerinin onaylanması) Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında ermir anlamında bir Devlet eylemi olarak kabul edilir.

Madde 32 - İç hukukun etkisizliği

Sorumlu Devlet, bu Kısım kapsamındaki yükümlülüklerini yerine getirmemesini haklı çıkarmak için kendi iç hukukuna başvuramaz.

Bölüm III - Genel Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici normlarından doğan yükümlülüklerin ağır şekilde ihlal edilmesi (BM Şartı Madde 73)

Madde 40 - Bu bölümün kapsamı

1. Bu bölüm, bir devletin genel Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici bir normundan doğan bir yükümlülüğünü ciddi biçimde ihlal etmesi durumunda ortaya çıkan Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında göre sorumluluğa uygulanır.
2. Bu tür bir yükümlülüğün ihlali, sorumlu Devletin yükümlülüğünü ağır veya sistematik bir şekilde yerine getirmemesi durumunda ciddi sayılır.

Madde 41 - Yüklümlülüğün ağır ihlalinin özel sonuçları (insan hakları ihlalleri)

1. Devletler, 40. maddede tanımlanan ağır ihlallerin hukuka uygun yollarla sona erdirilmesi için işbirliği yaparlar.
2. Hiçbir Devlet, 40. madde anlamında ağır bir ihlal sonucu ortaya çıkan bir durumu hukuka uygun olarak kabul edemez ve böyle bir durumun sürdürülmesi için yardım veya destek sağlayamaz.
3. Bu madde, bu bölümde belirtilen diğer sonuçları ve bu bölümün uygulandığı bir ihlalin Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emiri göre doğurabileceği diğer sonuçları etkilemez.

Madde 56 – Devlet sorumluluğunun düzenlenmemiş konuları – boşluk yok

Bir devletin Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında aykırı bir eyleminden doğan sorumluluğuna ilişkin sorular bu maddelerde düzenlenmediği sürece, bunlar Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında uygulanabilir kurallarına tabi olmaya devam eder (BM'nin 56/83 sayılı Kararı'nın 43, 73, 95. maddeleri ve öncelikle Cenevre Özel Sözleşmelerinin sivil savunmada koruyucu gücüyle birlikte).

Özet:

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında **bölünebilirlik maddesi**, kusurlu bir yasanın biçimini değil, **emredici hukukun anlamını ve amacını alır** .

Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında **bölünebilirlik maddesi**, kamu düzenine veya kutsal göreve aykırılık halinde, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında **emredici kurallarının, bir yükümlülüğün ağır şekilde ihlal edilmesinin özel sonuçları** nedeniyle ulusal, uluslararası veya ulusüstü hükümlerin yerini alarak cezalandırıcı bir güç olarak kendiliğinden yürürlüğe gireceğini öngörmektedir .

1. Lex specialis nedir?

Lex specialis, daha özel emiredici hak ve hukukun daha genel olanın yerini alması anlamına gelir. İki hukuk kaynağı aynı konuyu ilgilendiriyorsa, daha özel veya daha üst düzey norm uygulanır. Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında ile Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emiredici ilişkide bu, ulusal koruma yükümlülükleri, insan hakları veya barışı koruma yükümlülükleri söz konusu olduğunda lex specialis olduğu anlamına gelir.

2. BM Şartı'nın 73. maddesi ne anlama geliyor?

Birleşmiş Milletler Şartı'nın 73. maddesi, devletlerin kutsal yetkilerini belirler. Bu madde, tüm devletleri, idareleri altındaki halkların çıkarları doğrultusunda sorumluluklarını yerine getirmeye mecbur eder. Devletler, sahip olarak değil, mütevellî olarak hareket eder. Bu yetki ihlal edilirse, devlet, etkilenen halka ulusal yasaları uygulama yetkisini kaybeder.

3. Kamu politikası neden önemlidir?

Kamu düzeni (ordre public), tüm hukukun temelindeki bağlayıcı ilkeyi ifade eder. Bir devlet bu ilkeyi ihlal ettiğinde kamu düzenini ihlal etmiş olur. Bağlayıcı Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında (ius cogens), kendisiyle çelişen tüm ulusal yasaların yerini alır. Bu ulusal yasalar artık uygulanamaz.

4. Aynı durum neden Almanya ve Hırvatistan için de geçerli?

Almanya: Anayasa'nın 1. ve 25. maddelerine göre, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında bağlayıcıdır ve devlet yasalarının üstündedir. İnsan onuruna veya Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında aykırılıklar ulusal hukukun üstündedir.

Hırvatistan: Hırvatistan Cumhuriyeti Anayasası'nın 140. maddesine göre, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında ulusal hukuktan üstündür. Burada da şu ilke geçerlidir: Bir devlet Kutsal Manda'yı ihlal ederse, yasalarının uygulanabilirliğini kaybeder.

5. Ana mesaj

Bir devlet vatandaşlarını korumakta başarısız olup zarar verdiğinde, otomatik olarak daha yüksek emiredici Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında uygulanır. Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında lex specialis'tir (özel hukuk). Buna aykırı ulusal yasalar, kamu düzenini ve insanlığın kutsal misyonunu ihlal ettiği için geçersizdir.

1. Yetenek ≠ Hak

Bildirim

Bir devlet, antlaşmalar akdetme ehliyetine sahiptir; bu, Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında uyarınca onun tüzel kişiliğidir (hukuki ehliyet). Ancak, bir devletin, emredici hukukun (ius cogens) yerine geçen veya onu ihlal eden antlaşmalar yapma konusunda doğal bir hakkı yoktur.

Bu yetki, mutlak anlamda meşru değil, işlevsel olarak yasama yetkisine sahiptir. Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında, özellikle antlaşmalar hukuku (1969 Viyana Sözleşmesi - SR 0.111) ve uluslararası kamu düzeniyle sınırlıdır.

2. Antlaşmalar Hukuku – Viyana Sözleşmesi Madde 6 (SR 0.111)

Madde 6 – Sözleşme yapma ehliyeti: "**Her devletin antlaşma yapma yetkisi vardır.**"

Bu ifade, devletin herhangi bir konuda anlaşmaya varma hakkına sahip olduğu anlamına gelmez. Devletin ehliyeti, aynı sözleşmenin 26-53. maddelerine (özellikle 53. madde, ius cogens) tabidir ve bu maddelere bağlıdır. Bir devlet, bu tür antlaşmaları ancak;

- Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında emredici Kurallarını ihlal etmeyen,
- Temel haklara, insan onuruna ve kamu düzenine aykırı olmayan,
- ve BM Şartı'nın 73. maddesine göre Kutsal Görev'e aykırı olmayan.

3. Kamu düzeni ve EGBGB'nin 6. maddesi (Kanunlar İhtilafı)

Alman Medeni Kanunu'nun (EGBGB) Giriş Yasası'nın 6. maddesi aynı ilkeyi iç hukuk alanında şöyle açıklıyor:

Bir devletin hukuk normu, kamu düzenini (ordre public - temel insan hakları ve özgürlükleri) ihlal ediyorsa uygulanamaz. Bu, doğrudan ve zorunlu olarak şunu ortaya koyar...

- Ne ulusal, ne uluslararası, ne de uluslararası yasalar uygulanamaz.
- Uluslar sözleşmesi zorunlu ve derhal sınırlar içinde kabul edilmiş kamu kapsamında Temel hakları, insan onurunu veya bağlayıcı ihlal ederlerse.

4. Özet (zorunlu)

Devletler, emredici hukuku (ius cogens) veya kutsal yetkiyi (BM Şartı'nın 73. maddesi) ihlal eden antlaşmalar yapma yetkisine sahiptir, ancak bu yetkiye sahip değildir. Antlaşmalar hukuku (Viyana Sözleşmesi'nin 6-53. maddeleri) ve Alman Medeni Kanunu'na (EGBGB) Giriş Yasası'nın 6. maddesi şu hususları açıklığa kavuşturmuştur:

- **Yetenek kanuna tabidir.**
- **Hak, yeteneğin üstündedir.**
- **Devlet kanuna bağlıdır, tersi değil.**

