*Bestekar Sk.49/5 Kavaklıdere/ANKARA*

***Tel-3124661814 Fax-3124269986***

DANIŞTAY 10.DAİRE BAŞKANLIĞINA

**DOSYA NO :E.2018/376**

**DAVACI :** TMMOB Ziraat Mühendisleri Odası Başkanlığı

  Karanfil Sk.No:28/12 Kızılay/ANKARA

**VEKİLİ                    :** Av.Zühal SİRKECİOĞLU DÖNMEZ-8763

Bestekar Sk.No-49/5 Kavaklıdere/ANKARA

**DAVALI :** Gıda Tarım ve Hayvancılık Bakanlığı-ANKARA

**KONU :24/01/2018** tarih 30311 Sayılı RG’de yayınlanan ***“Tarım Arazilerinin Korunması, Kullanılması Ve Planlanmasına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik”***in 1.maddesiyle değiştirilen 6.maddesinin 1.fıkrasının (c ) bendinin iptali talebidir.

**AÇIKLAMALAR :**Davalı Bakanlık tarafından hazırlanan ***“Tarım Arazilerinin Korunması, Kullanılması Ve Planlanmasına Dair Yönetmelik”*** 09/12/2017 tarihinde 30265 sayılı RG’de yayınlanarak yürürlüğe girmiştir. 5403 sayılı Toprak Koruma ve Arazi Kullanımı Kanununda öngörülen toprak ve arazi varlığının belirlenmesi, tarım arazilerinin sınıflandırılması, geliştirilmesi, zorunlu hallerde amaç dışı kullanımına izin verilmesi, toprağın ve tarımsal üretim gücü yüksek büyük ovaların belirlenerek korunması, toprak koruma plan ve projelerinin hazırlanması ve uygulanması, erozyona duyarlı alanların belirlenmesi, toprak koruma kurulunun teşekkülü, görevleri, çalışmaları ile çevre öncelikli sürdürülebilir kalkınma ilkesine uygun olarak arazilerin planlı kullanımını sağlayacak usul ve esasları belirlemek üzere kanunun 5, 7, 8, 10, 11, 12, 13, 14, 15 ve 24.maddelerine dayanılarak hazırlanmış olan Yönetmeliğin iptalini talep ettiğimiz hükmü, dava açma süresi dolmadan yeniden değiştirilmiştir. Bu maddenin “.., ***ancak zorunluluk halinde en az altı üye ile toplanabilir.”*** ifadesinin iptali için açtığımız dava henüz Danıştay başkanlığı kayıtlarına girmişken, iş bu dava konusu değişiklik 24 Ocak tarihinde yayınlanarak yürürlüğe girmiştir. Mevzuat hazırlamak devletin en önemli Anayasal yetki ve görevidir. Böyle yap-boz şeklinde ciddiyetsiz çalışma, devlet organlarına olması gereken saygıyı azaltan tutumdur.

Değişiklik 5403 sayılı Kanuna aykırılıklar teşkil etmekte olup iptalini talep etmekteyiz.

**İPTAL NEDENLERİ : 1-)** Dava konusuhüküm şu şekildedir: ***“Kurulun üye tam sayısı ile toplanması esastır, ancak zorunluluk halinde en az altı üye ile toplanabilir. Kurul, kararları en az beşte üç çoğunlukla ve en az altı üyenin aynı yönde oy kullanması şartı ile alır. Ancak kamuya ait enerji ve ulaşım yatırım projelerinde Kurul, kararları toplantıya katılan üyelerin çoğunluğu ile de alabilir.”***

Yönetmeliğin 6.maddesi Toprak Koruma Kurulunun çalışma usul ve esaslarını düzenlemektedir. **4.maddeye göre en az 9 üyeden oluşan kurulun üye tam sayısı ile toplanması esastır.** Ancak zorunluluk halinde en az 6 üye ile toplanabilecektir. Yürürlükten kaldırılan 2005 tarihli Yönetmelikte kurul üyeleri tespit edilirken ayrıca **birer yedek üye belirleneceği hükmü vardı.** Böylece zorunluluk halinde yedek üye toplantıya katılabiliyordu. Dava konusu Yönetmelikte ise nedense karmaşık bir karar yetersayısı gösterilmiştir. Bir yandan kurulun üye tam sayısı ile toplanması esastır denilirken, hemen ardından ***zorunluluk halinde 6 kişiyle toplanacağı*** belirtilmiş ve ***6 kişinin aynı yönde oy kullanması şartı*** getirilmiştir. Ancak takip eden cümlede ***kurul kararları en az beşte üç çoğunlukla alır*** denilmiştir. Yani 6 kişi ile toplantı yapılırsa oy birliği ile, 7 ila 10 kişi ile toplantı yapılırsa **en az 6 kişinin aynı yönde oy kullanması ile karar alabilecek, 11 ve üzeri kişi ile toplanırsa da daha yüksek çoğunluk olan 3/5 aranacaktır.** Ancak uygulamada, beşte üç çoğunluk farklı şekilde değerlendirilecek ve 7 kişinin toplandığı kurulda beşte üç çoğunlukla kararın alındığı var sayılacaktır. Davalı bakanlığın sürekli olarak tarım topraklarını korumalıyız söylemine rağmen aksi yönde çalıştığı çok açıkken (Türkiye’nin bir çok yerinde duyabildiklerimize dava açmaktayız, kimsenin ilgilenmediği nice tarım dışı kararları ise sessizce uygulanmakta) böyle bir karar alma maddesi tarım dışına çıkarma kararlarının alınmasını kolaylaştıracaktır.

Değişiklikle getirilen “***Ancak kamuya ait enerji ve ulaşım yatırım projelerinde Kurul, kararları toplantıya katılan üyelerin çoğunluğu ile de alabilir.”*** cümlesi ise tam bir yıkımdır. En az 6 üye ile toplanabilecek olan kurul böylece 4 üyenin oyu ile ***enerji ve ulaşım yatırım projeleri*** için tarım arazilerini tarım dışına çıkaracaktır. Tarım topraklarının tarım için kullanılması yönünde tavır alan kurul üyeleri, Bakanlıkların il müdürlükleri kamu kurum temsilcilikleri dışındaki TMMOB TEMA ya da Ziraat Odası temsilcisi yani en fazla 3 üye olabilmektedir. Bu üyelerin katılamadığı bir toplantıda Valinin istediği bir karara diğer temsilcilerin karşı çıkma olasılıkları neredeyse yoktur.

Ayrıca ***enerji ve ulaşım yatırım projeleri*** ifadesi fazlasıyla belirsizdir. Her tür yatırım için ulaşım gereklidir ve neredeyse tüm yatırımların konusu enerjidir. Bu durumda tüm tarım dışı kararların 4 üyenin kararıyla geçmesi mümkün olacaktır. 5403 sayılı Toprak Koruma ve Arazi Kullanımı Kanununun 6.maddesinde Toprak Koruma Kurulunun görevleri gösterilmektedir. Buna göre;

-Arazi kullanılan tüm faaliyetlerde, arazinin korunması, geliştirilmesi ve verimli kullanılmasına yönelik inceleme, değerlendirme ve izleme yapmak, ortaya çıkan olumsuzlukları belirlemek, toprak korumayı ve bununla ilgili sorunları giderici önlemleri almak, geliştirmek, uygulanmasını sağlamak için görüş oluşturmak.

-Arazi kullanımını gerektiren tüm girişimleri yönlendirmek üzere, yerel plân veya projelerin uygulanması amacıyla takibini yapmak.

- Toprak koruma önlemlerinin yerine getirilmesi sürecini yerel ölçekte izlemek, değerlendirmek ve çözümleyici öneriler geliştirmek, hazırlanacak toprak koruma ve arazi kullanım plânları doğrultusunda, yerel ölçekli yıllık iş programları için görüş oluşturmak ve uygulamaya konulmasının takibini yapmak.

-Ülkesel, bölgesel veya yerel ölçekli yapılan plânlar arasındaki uyumu denetlemek.

-Kanunda yer alan konularla ilgili başvuruları almak ve ilgililere aktarmak ile kanunla verilen diğer görevleri yapmak,

Kurulun görevlidir. Hiçbir Kurul kararında bu görevlerin tümü yerine getirilmeden, çoğu zaman etüd raporu dahi alınmadan kararlar verilmektedir. Bir de üstüne gayet muğlak bir ifadeyle enerji ve ulaşım için sadece 4 oy yetecektir.

Nitekim Yönetmeliğin yürürlüğü sonrasında alınan ilk karar kamuoyunda da dikkat çeken Eskişehir Alpu Ovasındaki 540 hektarlık sulu mutlak tarım arazilerinin tarım dışına çıkarılmasına dair Toprak Koruma Kurul kararıdır. Ekli karar tartışmalara neden olmuştu. Dava konusu ( c) bendine eklenen ***enerji ve ulaşım yatırım projeleri*** ifadesi ile **4 üyenin oyu ile “Alpu Termik santral ve atık depolama alanı” için tarım arazisi tarım dışına çıkarılacaktır. Bu bir enerji yatırımıdır ve adı üstünde ovanın neredeyse tümü tarım dışına çıkarılmaktadır.** Üstelik **2016/9620 sayılı Bakanlar Kurulu kararı ile Alpu Ovası büyük ova koruma alanı olarak belirlenmesine rağmen** (Ekli 21 Ocak 2017 tarih 29955 sayılı RG).

Öyle görünüyor ki 4 üyenin oyu Bakanlar Kurulu kararından daha üstün olacaktır. Ve gelecek nesilleri gıdasız bırakmanın en bilindik yolu tarım yapılabilen arazilerin kolayca tarım dışına çıkarılmasıdır. Nitekim ülkemizin bir çok ilinde alınan kararların iptali için müvekkil ODA tarafından açılan yüzlerce davada kararlar iptal edilmiştir.

**2-)** Müvekkil Oda, kaynağını Anayasadan alan kamu kurumu niteliğinde meslek kuruluşu olup, üyelerinin tüm toplumsal, ekonomik ve mesleki sorunları ile doğrudan ilgilenmekle yükümlüdür. Ayrıca ülkemizin tarımsal kaynaklarının, topraklarının korunması için gereken her türlü girişimde bulunmakla yükümlüdür.

7472 Sayılı Ziraat Yüksek Mühendisliği Hakkında Kanun, Ziraat Yüksek Mühendislerinin toprak muhafazasına ilişkin hizmet ve faaliyetlerde bulunmaya yetkili olduklarını düzenlemiştir. Ziraat Mühendislerinin Görev Ve Yetkilerine İlişkin Tüzükte, **toprak ve su muhafazasının toprak bilimi alanında öğrenim görmüş ziraat mühendisleri tarafından yapılacağı, hükmü yer almaktadır.** 06.04.2005 Tarih, 25778 Sayılı Resmi Gazetede yayımlanmış olan Türk Mühendis ve Mimar Odaları Birliği Ziraat Mühendisleri Odası Ana Yönetmeliğinin 6.maddesine göre de; **Ülke tarımı ve tarımsal üretim kaynaklarının korunması, geliştirilmesi, işletilmesi ve verimli kılınması, kırsal nüfusun toplumsal ve ekonomik kalkınmasının sağlanması, kırsal ve tarımsal gelişime yönelik strateji, politika, program ve proje oluşturulması çalışmalarına katkıda bulunmak amacıyla her türlü girişim ve etkinlikte bulunmak,** Odanın amaç ve görevleri arasındasayılmıştır. **Bu bağlamda müvekkil ODA tarım topraklarının kaybına neden olacak her türlü düzenlemenin karşısındadır.**

**3-)** İdari Yargılama Usulü Kanunu’nun 27.maddesine göre: “Danıştay ve idari mahkemeler, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç ve imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler.” denilmek suretiyle mahkemelerce yürütmeyi durdurma kararı verilebilmesi için dava konusu işlemin açıkça hukuka aykırı olması ve idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması şartlarının birlikte gerçekleşmesini aramıştır.

**Dava konusu hüküm ile ileride telafisi imkansız zararların doğacağı açıktır. Bu nedenle idarenin savunması alınmadan yürütmenin durdurulması kararı verilmesini talep ediyoruz.**

**HUKUKİ NEDENLER :** Anayasa, İYUK, 7472 Sayılı Kanun, 5403 Sayılı Toprak Koruma ve Arazi Kullanımı Kanunu, 3194 sayılı İmar Kanunu, Tarım Arazilerinin Korunması, Kullanılması Ve Arazi Toplulaştırmasına İlişkin Tüzük

Ziraat Mühendislerinin Görev ve Yetkilerine İlişkin Tüzük, Tarım Arazilerinin Korunması, Kullanılması Ve Planlanmasına Dair Yönetmelik, İlgili tüm mevzuat.

**DELİLLER :** Ekler

**SONUÇ ve İSTEM** : Açıklanan ve Yüksek mahkemenizce re’sen dikkate alınacak nedenlerle,dava konusu **24/01/2018** tarih 30311 Sayılı RG’de yayınlanan ***“Tarım Arazilerinin Korunması, Kullanılması Ve Planlanmasına Dair Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik”***in 1.maddesiyle değiştirilen ***“Tarım Arazilerinin Korunması, Kullanılması Ve Planlanmasına Dair Yönetmelik”***in 6.maddesinin 1.fıkrasının (c ) bendinin **yürütmesinin durdurulmasına** ve devamında **İptaline,** yargılama giderleri ile vekalet ücretinin karşı tarafa yükletilmesine karar verilmesini saygı ile arz ve talep ederim. 26/01/2018

**Av.Zühal SİRKECİOĞLU DÖNMEZ**

Davacı Vekili

**Eki :** Vekaletname

Alpu TKK karar örn.

BK karar örn.