***Bestekar Sk.49/5 Kavaklıdere/ANKARA***

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

**DANIŞTAY BAŞKANLIĞI’NA**

**DOSYA NO: E.2018/**

**DAVACI              :** TMMOB Ziraat Mühendisleri Odası

                                 Karanfil Sk.No:28/12 Kızılay/ANKARA

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

**DAVALI               :** Çevre ve Şehircilik Bakanlığı – ANKARA

**Y.TARİHİ :** 06/06/2018

**KONUSU**  : 06/06/2018 tarih 30443 Sayılı RG’de yayınlanarak yürürlüğe giren **Yapı Kayıt Belgesi Verilmesine İlişkin Usul ve Esaslar Hk. Tebliğ**in öncelikle tamamının Yürütülmesinin Durdurulmasına ve devamında İptaline, tamamının iptal talebi kabul edilmiyorsa Tebliğin 6. ve 7.maddelerinin Yürütülmesinin Durdurulmasına ve devamında İptaline karar verilmesi talebi ile, Tebliğin dayanağı olan 3194 sayılı İmar Kanununun Geçici 16.maddesinin itirazen iptali için Anayasa mahkemesine gönderilmesine karar verilmesi talepleridir.

**BİLDİRİM TARİHİ :** 06.06.2018

**İPTAL NEDENLERİ :** **1-)** 11.05.2018 tarih ve 7143 sayılı yasa ile 3194 sayılı İmar Kanunu’nun geçici 16. maddesi getirilmiştir. Buna göre;

*Afet risklerine hazırlık kapsamında ruhsatsız veya ruhsat ve eklerine aykırı yapıların kayıt altına alınması ve imar barışının sağlanması amacıyla, 31/12/2017 tarihinden önce yapılmış yapılar için Çevre ve Şehircilik Bakanlığı ve yetkilendireceği kurum ve kuruluşlara 31/10/2018 tarihine kadar başvurulması, bu maddedeki şartların yerine getirilmesi ve 31/12/2018 tarihine kadar kayıt bedelinin ödenmesi halinde Yapı Kayıt Belgesi verilebilir. Başvuruya konu yapının ve arsasının mülkiyet durumu, yapı sınıf ve grubu ve diğer hususlar Bakanlık tarafından hazırlanan Yapı Kayıt Sistemine yapı sahibinin beyanına göre kaydedilir.*

*Yapının bulunduğu arsanın 29/7/1970 tarihli ve 1319 sayılı Emlak Vergisi Kanununa göre belirlenen emlak vergi değeri ile yapının Çevre ve Şehircilik Bakanlığınca belirlenen yaklaşık maliyet bedelinin toplamı üzerinden konutlarda yüzde üç, ticari kullanımlarda yüzde beş oranında alınacak kayıt bedeli başvuru sahibi tarafından genel bütçenin (B) işaretli cetveline gelir kaydedilmek üzere merkez muhasebe birimi hesabına yatırılır. 6306 sayılı Kanun kapsamında kullanılmak üzere kaydedilen gelirler karşılığı Bakanlık bütçesine ödenek eklemeye Maliye Bakanı yetkilidir. Bu ödenek, dönüşüm projeleri özel hesabına aktarılarak kullanılır. Kayıt bedeline ilişkin oranı iki katına kadar artırmaya, yarısına kadar azaltmaya, yapının niteliğine ve bölgelere göre kademelendirmeye, ayrıca başvuru ve ödeme süresini bir yıla kadar uzatmaya Bakanlar Kurulu yetkilidir.*

*Yapı Kayıt Belgesi yapının kullanım amacına yöneliktir. Yapı Kayıt Belgesi alan yapılara, talep halinde ilgili mevzuatta tanımlanan ait olduğu abone grubu dikkate alınarak geçici olarak su, elektrik ve doğalgaz bağlanabilir.*

*Yapı Kayıt Belgesi verilen yapılarla ilgili bu Kanun uyarınca alınmış yıkım kararları ile tahsil edilemeyen idari para cezaları iptal edilir.*

*Yapı ruhsatı alıp da yapı kullanma izin belgesi almamış veya yapı ruhsatı bulunmayan yapılarda, Yapı Kayıt Belgesi ile maliklerin tamamının muvafakatinin bulunması ve imar planlarında umumi hizmet alanlarına denk gelen alanların terk edilmesi halinde yapı kullanma izin belgesi aranmaksızın cins değişikliği ve kat mülkiyeti tesis edilebilir. Bu durumda, ikinci fıkrada belirtilen bedelin iki katı ödenir.*

*Beşinci fıkra uyarınca kat mülkiyetine geçilmiş olması 6306 sayılı Kanunun ek 1 inci maddesinin uygulanmasına engel teşkil etmez.*

*Yapı Kayıt Belgesi alınan yapıların, Hazineye ait taşınmazlar üzerine inşa edilmiş olması halinde, bu taşınmazlar Bakanlığa tahsis edilir. Yapı Kayıt Belgesi sahipleri ile bunların kanuni veya akdi haleflerinin talepleri üzerine taşınmazlar Bakanlıkça rayiç bedel üzerinden doğrudan satılır. Bu durumda elde edilen gelirler bu maddenin ikinci fıkrasına göre genel bütçeye gelir kaydedilir. Ayrıca bu gelirler hakkında 29/6/2001 tarihli ve 4706 sayılı Hazineye Ait Taşınmaz Malların Değerlendirilmesi ve Katma Değer Vergisi Kanununda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanunun 5 inci maddesinin beşinci fıkrası hükmü uygulanmaz.*

*Yapı Kayıt Belgesi alınan yapıların belediyelere ait taşınmazlar üzerine inşa edilmiş olması halinde, Yapı Kayıt Belgesi sahipleri ile bunların kanuni veya akdi haleflerinin talepleri üzerine bedeli ilgili belediyesine ödenmek kaydıyla taşınmazlar rayiç bedel üzerinden belediyelerce doğrudan satılır.*

*Üçüncü kişilere ait özel mülkiyete konu taşınmazlarda bulunan yapılar ile Hazineye ait sosyal donatı için tahsisli araziler üzerinde bulunan yapılar bu madde hükümlerinden yararlandırılmaz.*

*Yapı Kayıt Belgesi, yapının yeniden yapılmasına veya kentsel dönüşüm uygulamasına kadar geçerlidir. Yapı Kayıt Belgesi düzenlenen yapıların yenilenmesi durumunda yürürlükte olan imar mevzuatı hükümleri uygulanır. Yapının depreme dayanıklılığı hususu malikin sorumluluğundadır.*

*Bu madde hükümleri, 18/11/1983 tarihli ve 2960 sayılı Boğaziçi Kanununda tanımlanan Boğaziçi sahil şeridi ve öngörünüm bölgesi içinde ekli kroki ile listede sınır ve koordinatları gösterilen alan ile İstanbul tarihi yarımada içinde ekli kroki ile listede sınır ve koordinatları gösterilen alanlarda ve ayrıca 19/6/2014 tarihli ve 6546 sayılı Çanakkale Savaşları Gelibolu Tarihi Alan Başkanlığı Kurulması Hakkında Kanunun 2 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendinde belirlenmiş Tarihi Alanda uygulanmaz.*

*Bu maddenin uygulanmasına ilişkin usul ve esaslar Bakanlık ve Maliye Bakanlığı tarafından müştereken belirlenir.*

Kanunun Geçici Maddesine dayanılarak “Yapı Kayıt Belgesi Verilmesine İlişkin Usul ve Esaslar” başlıklı tebliğ 06.06.2018 tarihinde resmi gazetede yayınlanmıştır. Ancak **tebliğ, dayanağı olan yasa değişikliği ile birlikte Anayasa’ya aykırı hükümler içermektedir.**

Şöyle ki;

Bilindiği üzere **Anayasa’nın Bağlayıcılığı ve Üstünlüğü** başlıklı 11. maddesinde *“Anayasa hükümleri, yasama, yürütme ve yargı organlarını, idare makamlarını ve diğer kuruluş ve kişileri bağlayan temel hukuk kurallarıdır. Kanunlar Anayasaya aykırı olamaz.”* denilmektedir. İptalini talep ettiğimiz, dava konusu tebliğin Anayasaya aykırı olduğu açıktır.

T.C. Anayasası 44. maddesi ile Devlete “*toprağın verimli olarak işletilmesini korumak ve geliştirmek*...”, 45. maddesi ile de “*tarım arazileri ile* ***çayır ve meraların*** *amaç dışı kullanılmasını ve tahribini önlemek*...” görevlerini yüklemiştir. Anayasanın 45. maddesinin **gerekçesinde;** “*Madde, Devlete tarım arazilerinin ve* ***çayırlarla meraların*** *amaç dışı kullanılmasını önleme görevi vermektedir. Devlet, bu amaçla yasal düzenlemeler yapmalıdır*” ifadesi yer almaktadır. 5403 sayılı Toprak koruma ve Arazi Kullanım Kanunu bu amaç doğrultusunda çıkarılmıştır. AYM’nin bir çok kararında ***‘Anayasa'nın 45. maddesinin gerekçesinde de belirtildiği gibi bu kuralla Devlete, tarım arazilerinin sanayi ve şehirleşme sebebiyle yok edilmesini, tarım arazileri ile çayırlar ve meraların amaç dışı kullanılmasını önleme görevi yüklenmiştir.’*** cümlesi yer almaktadır (AYM 12/05/2011 tarih E.2009/30 K.2011/76).Geçici 16.madde ile ise hiçbir ayrım yapılmaksızın tarım arazilerini çayır ve meraları kapsar şekilde düzenleme getirilmiş ve bunlar üzerindeki kaçak yapılaşmanın kalıcı hale getirilmesi yolu açılmıştır.

Gene 4342 Sayılı Mera Kanununun 14.maddesinde, *tahsis amacı değiştirilmedikçe mera, yaylak ve kışlaktan bu Kanunda gösterilenden başka şekilde yararlanılamayacağı,* belirtilerek, tahsis amacının hangi durumlarda değiştirilebileceği gösterilmiştir. Maddede sayılan durumların varlığı halinde *ilgili müdürlüğün talebi, komisyonun ve defterdarlığın uygun görüşü üzerine, valilikçe tahsis amacı değiştirilebilir.*

14.maddenin 4.fıkrasında *Durumu ve sınıfı çok iyi veya iyi olan mera, yaylak ve kışlaklarda birinci fıkranın (a), (f), (g), (ğ) ve (h) bentleri hariç, tahsis amacı değişikliği yapılamaz,* denilmiştir**.Anayasa Mahkemesinin, 27/02/2014 tarih E.2012/87 K.2014/41 sayılı 6306 Sayılı Kanunun 9.maddesinin iptali gerekçesi şöyledir (Ek-1),**

*“…dava konusu* ***Kanun’un uygulanmasını engelleyici hükümleri ve diğer kanunların bu Kanun’a aykırı hükümlerinin uygulanmayacağı*** *ancak Kanun’un öngördüğü uygulamalar sırasında, bahsedilen kanunların amaçlarının ayrıca gözetileceği; uygulamalar için 6831 sayılı Kanun’a tabi alanların kullanılmasının zaruri olduğu hâllerde, başka yerlerde en az bu alanlar kadar alanın ağaçlandırılmasının, 3573 sayılı Kanun’a tabi alanların kullanılması zaruri olduğu hâllerde ise başka yerlerde en az bu alanlar kadar alanın zeytinlik alan hâline getirilmesinin mecburi olduğu hükme bağlanmıştır.*

*Anayasa’nın 43. maddesinde* ***“kıyılar”****; 44. maddesinde* ***“toprak”****; 45. maddesinde* ***“tarım arazileri ile çayır ve meralar****”; 63. maddesinde* ***“tarih, kültür ve tabiat varlıkları”****; 169. maddesinde* ***“ormanlar”******yönünden güvenceler öngörülmüştür. Ayrıca Anayasa’nın 56. maddesinde “sağlıklı ve dengeli bir çevrede yaşama hakkı” düzenlenmiştir.***

*Devlete verilen bu görevlerin, Anayasa’da güvence altına alınan yerlere ilişkin özel kanunlarla da yaşama geçirileceğinde kuşku bulunmamaktadır. Dava konusu kuralın (ç) ve (d) bentleri dışındaki bentlerinde sayılan kanunlar bu kapsamdadır.*

*Anayasa’nın yukarıda belirtilen maddelerinde ifadesini bulan ödevlerin somut tedbirlerle nasıl yerine getirileceği şüphesiz kanun koyucunun takdirindedir. Bu anlamda kanun koyucu dava konusu kuralda sayılan kanunlar ile sayılmayan diğer kanunların hükümleriyle bağlı değildir. Bununla birlikte söz konusu ödevlerin ne şekilde yerine getireceğine ilişkin yeni bir kanuni düzenleme yapılmaksızın* ***idarenin Kanun’u uygularken anılan kanunlardaki kısıtlamaların dışında tutulması, Anayasa’nın sözü edilen maddelerinde öngörülen koruma ödevleriyle bağdaşmaz.***

*Dava konusu kuralda, “Ancak, bu Kanunun öngördüğü uygulamalar sırasında, bahsedilen kanunların amaçları ayrıca gözetilir. Uygulamalar için 6831 sayılı Kanuna tabi alanların kullanılması zaruri olduğu takdirde, başka yerlerde en az bu alanlar kadar alanın ağaçlandırılması, 3573 sayılı Kanuna tabi alanların kullanılması zaruri olduğu takdirde de, başka yerlerde en az bu alanlar kadar alanın zeytinlik alan hâline getirilmesi mecburidir.”* ***denilmiş olması da bu durumu değiştirmemektedir. Çünkü anılan hüküm, Anayasa’da koruma altına alınan yerlerin anayasal güvenceler dikkate alınarak ne şekilde kullanılacağına ilişkin usul ve esasları değil, idarenin takdirine bağlı olarak gerçekleşecek kullanımın sonuçlarının nasıl giderileceğini düzenlemektedir****. Kaldı ki kullanımın sonuçlarının giderilmesi de kural kapsamına giren ve anayasal koruma altında bulunan tüm yerlere ilişkin değildir.*

***Açıklanan nedenlerle, dava konusu kural Anayasa’nın 2., 5., 43., 44., 45., 56., 63. ve 169. maddelerine aykırıdır. İptali gerekir.”***

Anayasanın 169. Maddesine göre de *“Devlet, ormanların korunması ve sahalarının genişletilmesi için gerekli kanunları koyar ve tedbirleri alır. Yanan ormanların yerinde yeni orman yetiştirilir, bu yerlerde başka çeşit tarım ve hayvancılık yapılamaz. Bütün ormanların gözetimi Devlete aittir.*

*Devlet ormanlarının mülkiyeti devrolunamaz. Devlet ormanları kanuna göre, Devletçe yönetilir ve işletilir. Bu ormanlar zamanaşımı ile mülk edinilemez ve kamu yararı dışında irtifak hakkına konu olamaz.*

*Ormanlara zarar verebilecek hiçbir faaliyet ve eyleme müsaade edilemez. Ormanların tahrip edilmesine yol açan siyasî propaganda yapılamaz; münhasıran orman suçları için genel ve özel af çıkarılamaz. Ormanları yakmak, ormanı yok etmek veya daraltmak amacıyla işlenen suçlar genel ve özel af kapsamına alınamaz.*

*Orman olarak muhafazasında bilim ve fen bakımından hiçbir yarar görülmeyen, aksine tarım alanlarına dönüştürülmesinde kesin yarar olduğu tespit edilen yerler ile 31.12.1981 tarihinden önce bilim ve fen bakımından orman niteliğini tam olarak kaybetmiş olan tarla, bağ, meyvelik, zeytinlik gibi çeşitli tarım alanlarında veya hayvancılıkta kullanılmasında yarar olduğu tespit edilen araziler, şehir, kasaba ve köy yapılarının toplu olarak bulunduğu yerler dışında, orman sınırlarında daraltma yapılamaz.”*

Tüm bu hükümlere rağmen tebliğ ve dayanağı olan yasal düzenleme ile tarım toprakları, meralar ve orman vasfı bulunan alanlardaki yapılaşmalara Yapı Kayıt Belgesi düzenlenmekte ve bu alanların niteliğini bozucu inşa faaliyetlerine izin verilmektedir.

**2-)** Türk Mühendis ve Mimar Odaları Birliği (TMMOB) Ziraat Mühendisleri Odası, Anayasa’nın 135. Maddesi ile 6235 ve 3458 sayılı yasalara göre kurulan TMMOB’ye bağlı, kamu kurumu niteliğinde bir meslek örgütü olup, alanına ilişkin tek meslek odasıdır.

 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 toprakların kaybına neden olacak her türlü düzenlemenin karşısındadır.

**3-)** İptale konu tebliğ ile birlikte tarım topraklarının, meraların, ormanların yapılaşmaya açılacağı, telafisi imkansız zararların ortaya çıkacağı muhakkaktır. Dünya Kara alanlarının pek çok global felaketi (erozyon,bitki örtüsü yangınları,seller,..vb) önleme açısından, en değerli bitki örtülerini içeren bölümlerinin meralar olduğu genellikle kabul gören yaygın bir görüştür**.** Günümüzde toprak ve su kaynaklarının önemi, korunması gerekliliği, kaybının küresel ısınmaya etkileri konusunda dünya devlerinin dahi bir araya gelip toplantılar düzenlediği bir konuda ülkemiz meralarının göz göre göre kaybı üzücüdür. **Davalı Bakanlık tarafından hazırlanan Ekli tablodan da görüleceği gibi 1970 yılında** **21.698.400 (ha) olan mera alanı 10.348.169 (ha) a düşmüştür** **(Ek-2).** Tüm bölgelerde Anayasal korumaya rağmen mera alanları yok olmuştur. Aynı şekilde tarım arazileri de amaç dışı kullanım ve diğer kayıplarla giderek azalmaktadır.

 O nedenle; son kalan tarım arazilerinin ve meraların kurtuluşu için Yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini talep ediyoruz.

Dava konusu *“Yapı Kayıt Belgesi Verilmesine İlişkin Usul Ve Esaslar*” hakkında tebliğin öncelikle tamamının iptalini talep etmekteyiz, ancak bu mümkün olmadığı takdirde Tebliğin 6. ve 7.maddelerinin iptalini ve yukarıda da açıklandığı gibi dayanağı olan kanun maddesinin (3194 s. Kanun, geçici m. 16) külliyen Anayasaya aykırılığı nedeniyle Anayasa Mahkemesine gönderilmesini talep etmekteyiz.

**SONUÇ VE İSTEM :** Açıklanan ve re’sen dikkate alınacak nedenlerle;

 06.06.2018 tarih ve 30443 sayılı ResmiGazete’de yayınlanan *“Yapı Kayıt Belgesi*

*Verilmesine İlişkin Usul Ve Esaslar*” hakkında tebliğin öncelikle tümünün yürütmesinin

durdurulmasına ve takiben iptaline;

 Tebliğin 6.ve 7.maddelerinin yürütmesinin durdurulmasına ve takiben iptaline;

 Tebliğin dayanağı olan ve 11.05.2018 tarih ve 7143 sayılı yasa ile kabul edilen 3194

sayılı İmar Kanunu’nun geçici 16. maddesinin, Anayasa’ya aykırılığına ilişkin iddiamızın

itirazen Anayasa Mahkemesi’ne gönderilmesine;

 yargılama giderleri ve avukatlık ücretinin karşı yana yükletilmesine, karar verilmesini

saygı ile arz ve talep ederim. 11/07/2018

**Av. Zühal SİRKECİOĞLU DÖNMEZ**

TMMOB ZMO Vekili

Eki: Vekaletname

 Ek’ler