

parşel üzerinde bulunan
davacı spor klubüne ait halı
sahanın kaldırılmasının
Belediye Başkanlığı'ndan
istenilmesine
ilişkin..Kaymakamlığı İlçe
Milli Eğitim Müdürlüğünün ...
sayılı işlemi ile anılan halı
sahasının 775 sayılı
Gecekondu Kanununun 18.
maddesi uyarınca
kaldırılmasını Zabıta
Müdürlüğünden talep eden ..
Belediye Başkanlığının
...sayılı işleminin ve bu işlem
doğrultusunda söz konusu
tesislerin 15 gün içinde
kaldırılmasını ihtar

eden...Belediye Başkanlığı Zabıta Müdürlüğü personeline düzenlenen işlemin iptali istemiyle açılan dava

İstanbul BİM, 5. İDD, E. 2017/127 K. 2017/208 T. 21.2.2017

İSTEMİN ÖZETİ:İstanbul İli, Küçükçekmece İlçesi, Al Mahallesi, 429 ada, 13 sayılı parsel üzerinde bulunan davacı spor klubüne ait halı sahanın kaldırılmasının Küçükçekmece Belediye Başkanlığı'ndan istenilmesine ilişkin Küçükçekmece Kaymakamlığı İlçe Milli Eğitim Müdürlüğünün 08/12/2015 tarih ve 12630614 sayılı işlemi ile anılan halı sahasının 775 sayılı Gecekondu Kanununun 18. maddesi uyarınca kaldırılmasını Zabıta Müdürlüğünden talep eden Küçükçekmece Belediye Başkanlığının 22/01/2016 tarih ve 911307 sayılı işleminin ve bu işlem doğrultusunda söz konusu tesislerin 15 gün içinde kaldırılmasını ihtar eden Küçükçekmece Belediye Başkanlığı Zabıta Müdürlüğü personeline düzenlenen 26/01/2016 günlü işlemin iptali istemiyle açılan davayı; "hazineye ait olan taşınmazın 1/1000 ölçekli uygulama imar planında ve 1/5000 ölçekli nazım imar planında "ilköğretim tesis alanında" kaldığı, parsel üzerinde bulunan halı sahanın ruhsatının olmadığı, davacı derneğin söz konusu parselin kullanımı konusunda ilgili idare ile arasında yapılmış bir sözleşme/protokol/tahsis işleminin bulunmadığı, bu durumda; yürürlükteki imar planında ilköğretim tesis alanında kalan ve hazineye ait olan taşınmaz üzerinde ruhsatsız olarak inşa edilen halı sahanın, imar planının uygulanması çerçevesinde yıkımına ilişkin olarak tesis edilen dava konusu işlemlerde hukuka ve kamu yararına aykırılık görülmediği" gerekçesiyle reddeden İstanbul 10. İdare Mahkemesi'nin 15/11/2016 tarih ve

E:2016/205, K:2016/1886 sayılı kararına, davacı tarafından, söz konusu yerin kendilerine tahsisli olduğu, bu alanda resmi futbol müsabakalarının oynandığı, tahliyenin ancak hazine tarafından yapılacağı; öne sürölerek istinaf yoluyla kaldırılması ve dava konusu işlemin iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

DAVALI KÜÇÜKÇEKMECE BELEDİYE

BAŞKANLIğI'NIN SAVUNMA ÖZETİ: Dava konusu halı sahanın imar planlarında okul alanı olarak ayrıldığı, söz konusu parselin hazineye ait olduğu ve davacının işgalci durumunda bulunduğu belirtilerek, istinaf başvurusunun reddi gerektiği savunulmuştur.

DAVALI KÜÇÜKÇEKMECE

KAYMAKAMLIğI'NIN SAVUNMA ÖZETİ:Taşınmazın bulunduğu alanda okul ihtiyacının fazla olduğu, dava konusu işlemin konu, yetki, sebep, biçim ve maksat yönlerinden hukuka uygun tesis edildiği belirtilerek, istinaf başvurusunun reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul Bölge İdare Mahkemesi Beşinci İdare Dava Dairesince; dava dosyasının tekemmül etmesi nedeniyle davacının yürütmenin durdurulması istemi hakkında karar verilmeksizin 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 6545 sayılı Kanunun 19. maddesi ile değişik 45. maddesi uyarınca

iŖi esası yönünden dava dosyası incelenerek gereği görüŖüldü:

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun “istinaf” başlıklı (Değişik 6545 S.K./19. md.) 45. maddesinin 4. fıkrasında; Bölge idare mahkemesi, ilk derece mahkemesi kararını hukuka uygun bulmadığı takdirde istinaf başvurusunun kabulü ile ilk derece mahkemesi kararının kaldırılmasına karar verir. Bu hâlde bölge idare mahkemesi işin esası hakkında yeniden bir karar verir.” hükmü düzenlenmiş bulunmaktadır.

İstinaf başvurusu; İstanbul İli, Küçükçekmece İlçesi, A1 Mahallesi, 429 ada, 13 sayılı parsel üzerinde bulunan davacı spor klubüne ait halı sahanın kaldırılmasının Küçükçekmece Belediye Başkanlığı’ndan istenilmesine ilişkin Küçükçekmece Kaymakamlığı İlçe Milli Eğitim Müdürlüğünün 08/12/2015 tarih ve 12630614 sayılı işlemi ile anılan halı sahasının 775 sayılı Gecekondu Kanununun 18. maddesi uyarınca kaldırılmasını Zabıta Müdürlüğünden talep eden Küçükçekmece Belediye Başkanlığının 22/01/2016 tarih ve 911307 sayılı işleminin ve bu işlem doğrultusunda söz konusu tesislerin 15 gün içinde kaldırılmasını ihtar eden Küçükçekmece Belediye Başkanlığı Zabıta Müdürlüğü personeline düzenlenen 26/01/2016 günlü işlemin iptali istemiyle açılan davayı; reddeden ilk derece mahkemesi kararının kaldırılması istemine ilişkindir.

775 sayılı Gecekondu Kanununun 18. maddesinde; “Belediye sınırları içinde veya dışında, belediyelere, Hazineye, özel idarelere, katma bütçeli dairelere ait arazi ve arsalarda veya Devletin hüküm ve tasarrufu altında bulunan yerlerde yapılacak, daimi veya geçici bütün izinsiz yapılar, inşa sırasında olsun veya iskan edilmiş bulunsun, hiçbir karar alınmasına lüzum kalmaksızın, belediye veya Devlet zabıtası tarafından derhal yıktırılır.” hükmü yer almıştır.

2886 sayılı Devlet İhale Kanununun "Ecrimisil ve Tahliye" başlıklı 75.maddesinde; Devletin özel mülkiyetinde veya hüküm ve tasarrufu altında bulunan taşınmaz malların, gerçek ve tüzel kişilerce işgali üzerine, işgal edilen taşınmaz malların, idarenin talebi üzerine bulunduğu yer mülkiye amirince en geç 15 gün içinde tahliye ettirilerek, idareye teslim edileceği; hüküm altına alınmış; 19/06/2007 tarih ve 26557 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Hazine Taşınmazlarının İdaresi Hakkında Yönetmeliğin 89.maddesinde; (1) Kiraya verilen, irtifak hakkı kurulan veya kullanma izni verilen taşınmazlardan süresi dolduğu hâlde tahliye edilmeyen, sözleşmesi feshedilen veya herhangi bir sözleşmeye dayanmaksızın fuzuli olarak işgal edilen Hazine taşınmazlarının tahliyesi; hasat sezonu, iş ve hizmetlerin mevsimlik faaliyet dönemi de dikkate alınarak defterdarlık veya malmüdürlüğünün talebi üzerine, bulunduğu yer mülki amirince en geç onbeş gün içinde sağlanarak, taşınmaz İdarece görevlendirilecek memurlara boş olarak teslim edilir.(2) Üzerinde sabit tesis bulunan taşınmazların tahliyesinden ve teslim alınmasından sonra, eski kiracısı veya fuzuli şağıline bu tesisler kendilerine ait ise yıktırılıp enkazının en geç otuz gün içinde götürülmesi, aksi hâlde masrafları kendisinden tahsil edilmek üzere yıkım ve enkaz götürme işinin İdarece yapılacağı tebliğ olunur. Verilen bu süre sonunda tesis yıktırılıp enkaz götürülmediği takdirde masrafları bilahare eski kiracı veya fuzuli şağılden alınmak üzere bu işlem İdarece yapılır." düzenlemesine yer verilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden; mülkiyeti hazineye ait İstanbul İli, Küçükçekmece İlçesi, A1 Mahallesi, 429 ada, 13 parselin, imar planlarında okul alanında kaldığı ve söz konusu parsel üzerinde Milli Eğitim Bakanlığı tarafından okul yapılması için 2016 yılı yatırım programına alındığı, bu program kapsamında çalışmalar yapılacağı için parsel üzerinde bulunan halı

sahanın kaldırılmasının Küçükçekmece Belediye Başkanlığı'ndan talep edildiği, Küçükçekmece Belediye Başkanlığı'nca söz konusu parselde yer alan halı sahanın 775 sayılı Gecekondu Kanunu'nun 18. maddesi uyarınca kaldırılmasına ilişkin işlemin tesis edilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

2886 sayılı Devlet İhale Kanununun 75. maddesi ve ilgili yönetmeliğe göre; devletin özel mülkiyetinde veya hüküm ve tasarrufu altında olup, kullanma izni verilen taşınmazlardan süresi dolduğu hâlde tahliye edilmeyen taşınmazlardaki işgalin önlenmesi amacıyla defterlik veya malmüdürlüğünün talebi üzerine, bulunduğu yer mülkiye amirince tahliyesinin sağlanması; gecekonduların tasfiyesine ilişkin usul ve esaslar düzenleyen 775 sayılı Gecekondu Kanunu'nun 18. maddesinde göre ise; belediyelere, Hazineye, özel idarelere, katma bütçeli dairelere ait arazi ve arsalarda veya Devletin hüküm ve tasarrufu altında bulunan yerlerde yapılacak izinsiz yapıların hiçbir karar alınmasına lüzum kalmaksızın, belediye veya Devlet zabıtası tarafından derhal yıktırılması gerekmektedir.

Olayda, söz konusu alandaki mülkiyeti hazineye ait 24 pafta, 4599 nolu parselin Bakırköy Belediyesince 01/08/1986 tarihli protokol ile Gençlik ve Spor Genel Müdürlüğüne verildiği ve bu yerin davacı spor klubünün önceki ismi olan Hür Barbaros Spor Derneğine tahsis edildiğinin anlaşılması üzerine Dairemizin 25/01/2017 günlü ara kararınca cevaben gönderilen belgelerden, (Küçükçekmece İlçe Milli Eğitim Müdürlüğünün bila tarih ve 54908379 sayılı yazısından) dava konusu işlemlerle davacının tahliye etmesi istenilen 429 ada, 13 sayılı parselin, anılan tahsise konu yapılan 24 pafta, 4599 nolu parsel ile örtüştüğünün belirtildiği, tahsisin kaldırılması yönünde tesis edilmiş bir işlemin varlığından söz edilmediği görülmektedir.

Bu durumda, dava konusu işlemde belirtilen 13 sayılı parselin 01/08/1986 tarihinden itibaren davacı derneğe tahsisli olduğunun anlaşılması karşısında, söz konusu tahsis sona ermiş ve davacı dernek anılan yerde işgalci durumunda ise, davalı idarelerce, 2886 sayılı Devlet İhale Kanununun 75. maddesi öngörülen usullerin uygulanması suretiyle işlem tesis edilmesi gerekirken, gecekonduların tasfiyesine ilişkin düzenleme yapan 775 sayılı Gecekondular Kanununun 18. maddesi uyarınca tesis ettikleri dava konusu işlemlerde hukuka uygunluk, aksi yöndeki mahkeme kararında isabet bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, davacının istinaf başvurusunun KABULÜNE, İstanbul 10. İdare Mahkemesinin 15/11/2016 tarih ve E:2016/205, K:2016/1886 sayılı kararının KALDIRILMASINA, dava konusu işlemin İPTALİNE, dava ve istinaf aşamalarına ait olup, aşağıda ayrıntısı yer alan toplam 547,20.-TL yargılama giderleri ile Dairemizce karar verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 990,00.-TL avukatlık ücretinin davalı idarelerce davacıya ödenmesine, kullanılmayan 48,10.-TL istinaf yürütme harcı ile posta gideri avansından kalırsa artan miktarın hükmün kesinleşmesinden sonra mahkemesince istinaf isteminde bulunana iadesine, kararın taraflara tebliği için dosyanın ait olduğu mahkemeye gönderilmesine, temyizi kabil olmamak üzere kesin olarak 21/02/2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.