

T.C.  
BAYINDIRLIK VE İSKAN BAKANLIĞI  
Yapı İşleri Genel Müdürlüğü

29 ARALIK 2008

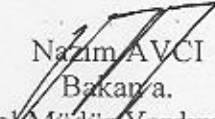
Sayı : B.09.0.YİG.0.15.00.07 3994  
Konu : Yürütmenin durdurulması.

.....VALİLİĞİNE

İlgi : Danıştay 6. Daire' nin 2008/3363 Esas nolu Kararı.

İlgide kayıtlı Kararda, TMMOB Harita ve Kadastro Mühendisleri Odası tarafından, 05.02.2008 tarih ve 26778 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe konulan Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliği'nin 5 inci maddesinin (4) numaralı fıkrasının (b) bendinin yürütülmesinin durdurulması ve iptali talepleriyle, Bakanlığımız aleyhine açılan davada, "yürütmenin durdurulması" isteminin kabulü yönünde karar verildiği bildirilmiştir.

Söz konusu Karar örneği ekte gönderilmekte olup, bilgi alınması, uygulamanın bu Karar doğrultusunda yapılması ve konunun iliniz dahilindeki tüm Kaymakamlıklara, Bayındırlık ve İskan Müdürlüğüne, İl Özel İdaresine, Belediyelere, Organize Sanayi Bölge Müdürlüğüne ve varsa Serbest Bölge Müdürlüğüne duyurulması hususunda bilgilerinizi ve gereğini rica ederim.

  
Nazım AVCI  
Bakan'a.  
Genel Müdür Yardımcısı

EK:  
Danıştay 6. Daire' nin  
2008/3363 Esas nolu Karar örn. (3 sayfa).

DAĞITIM:  
Gereği:  
Pilot 19 İl Valiliğine

**Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen** : TMMOB Harita ve Kadastro  
Mühendisleri Odası

**Vekili** \_\_\_\_\_ : Av.Hatice Genç  
Fevzi Çakmak 1 Sok. No:15/4 Kızılay/ANKARA

**Davalı** \_\_\_\_\_ : Bayındırlık ve İskan Bakanlığı - ANKARA

**İstemin Özeti** : 5.2.2008 günlü, 26778 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 5.maddesinin 4.fıkrasının (b) bendinin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

**Savunmanın Özeti** : Yapı denetim kuruluşunun yapının plana, fen ve sağlık normlarına uygun olması için yapıyı her safhada denetlemekle yükümlü bulunduğu, yapım işinin imar planına uygunluğu binanın arsaya aplane edilmesinden, inşaatın bitimine kadar devam eden bir süreç olduğundan parselin ve temel aplikasyon noktalarının onaylı projelerine göre araziye uygulanması, köşe noktalarının ve su basman seviyesinin kontrol edilmesi ile binanın aplikasyon işinin denetlenmesinin yapı denetim kuruluşlarının sorumluluğunda olması gerektiğinde tereddüt olmadığı, teknik eleman olarak nitelendirilen fen adamlarının yapı denetim işlerinde yardımcı kontrol elemanı olarak görev aldığı ve denetçi mimar ve mühendislerin sevk ve idaresi altında yapı denetimi faaliyetine katıldığı, yönetmelik maddesinde hukuka aykırılık bulunmadığı iddia edilerek, davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

**Danıştay Tetkik Hakimi E. Emel Çelik'in Düşüncesi** : Davanın durumu ve olayın özelliğine göre yürütmenin durdurulması isteminin kabulü gerektiği düşünülmektedir.

**Danıştay Savcısı Sedat Larlar'ın Düşüncesi** : Yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından, istemin reddi gerekeceği düşünülmektedir.

#### TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Altıncı Dairesince Tetkik Hakiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra işin gereği görüşüldü :

Dava, 5.2.2008 günlü, 26778 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 5.maddesinin 4.fıkrasının (b) bendinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

T.C.  
DANIŞTAY  
ALTINCI DAİRE  
Esas No : 2008/3363

4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanun'un 1. maddesinde, bu Kanunun amacının can ve mal güvenliğini teminen, imar planına, fen, sanat ve sağlık kurallarına, standartlara uygun kaliteli yapı yapılması için proje ve yapı denetimini sağlamak ve yapı denetimine ilişkin usul ve esasları düzenlemek olduğu belirtilmiş ve yapı denetim kuruluşu, Bakanlıktan aldığı izin belgesi ile münhasıran yapı denetimi görevini yapan, ortaklarının tamamı mimar ve mühendislerden oluşan tüzel kişi olarak tanımlanmıştır.

Yasanın, yapı denetim kuruluşları ve görevlerini düzenleyen 2. maddesinin 4. fıkrasında "Yapı denetim kuruluşları aşağıda belirtilen görevleri yerine getirmekle yükümlüdür: a) Proje müelliflerince hazırlanan, yapının inşa edileceği arsa veya arazinin zemin ve temel raporları ile uygulama projelerini ilgili mevzuata göre incelemek, proje müelliflerince hazırlanarak doğrudan kendilerine teslim edilen uygulama projesi ve hesaplarını kontrol ederek, ilgili idareler dışında başka bir kurum veya kuruluşun vize veya onayına tabi tutulmadan, ilgili idareye uygunluk görüşünü bildirmek. b) Yapı denetimini üstlendiğine dair ilgili idareye taahhütname vermek, yapı ruhsatının ilgili bölümünü imzalamak, bu yapıya ilişkin bilgileri yapı ruhsatı düzenleme tarihinden itibaren yedi gün içinde Bakanlığa bildirmek. c) Yapının, ruhsat ve ekleri ile mevzuata uygun olarak yapılmasını denetlemek. d) Yapım işlerinde kullanılan malzemeler ile imalatın proje, teknik şartname ve standartlara uygunluğunu kontrol etmek ve sonuçlarını belgelendirmek, malzemeler ve imalatla ilgili deneyleri yaptırmak. e) Yapılan tüm denetim hizmetlerine ilişkin belgelerin bir nüshasını ilgili idareye vermek, denetimleri sırasında yapıda kullanılan malzeme ve imalatın teknik şartname ve standartlara aykırı olduklarını belirledikleri takdirde, durumu bir rapor ile ilgili idareye ve il sanayi ve/veya ticaret müdürlüklerine bildirmek. f) İş yerinde, iş güvenliği ve işçi sağlığı konusunda gerekli tedbirlerin alınması için yapı müteahhidini yazılı olarak uyarmak, uyarıya uyulmadığı takdirde durumu ilgili bölge çalışma müdürlüğüne bildirmek. g) Ruhsat ve eklerine aykırı uygulama yapılması halinde durumu üç iş günü içinde ilgili idareye bildirmek. h) Yapının ruhsat eki projelerine uygun olarak kısmen veya tamamen bitirildiğine dair ilgili idareye rapor vermek. ı) Zemin, malzeme ve imalata ilişkin deneyleri, şartname ve standartlara uygun olarak laboratuvarlarda yaptırmak." hükmü yer almıştır.

Dava konusu edilen yönetmeliğin yapı denetim kuruluşunun yapım sahasında görev ve sorumluluklarını belirleyen 5. maddesi (b) bendinde ise; "Bünyesinde konu ile ilgili teknik eleman bulunmayan hallerde, hizmet satın almak suretiyle teknik eleman görevlendirerek, arsanın köşe noktalarının ilgili idare nezaretinde tespit ettirilmesini ve yapının, vaziyet planına uygun biçimde arsaya aplike edilmesini sağlar." hükmü yer almıştır.

Bu durumda, yukarıda içeriği yazılı Yasanın 2. maddesiyle kurala bağlanan ve kuruluşun görevleri arasında yer almayan, görevi sadece yapı denetimi olan yapı denetim kuruluşuna, Yasanın bu düzenlemesine aykırı olarak yönetmelikte yapının arsaya aplike edilmesini sağlama görevi verilmesinde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

**T.C.**  
**DANIŞTAY**  
**ALTINCI DAİRE**  
**Esas No : 2008/3363**

Öte yandan, Yapı Denetimi Hakkında Kanunun 1. maddesinde, yapı denetim kuruluşu, ortaklarının tamamı mimar ve mühendislerden oluşan tüzel kişi olarak tanımlanmış ve 2. maddesinde de, bu kuruluşların denetçi mimar ve mühendisler ile yardımcı kontrol elemanları istihdam edebilecekleri kuralı yer almıştır.

Bu durumda, yapı denetimini yapacak olanların mimar ve mühendis olacağı diğer elemanlar ise yardımcı eleman grubu konumunda olduğundan, aplikasyon işinin teknik eleman tarafından yapılabileceği düzenlemesinde yukarıda anılan Kanuna uyarlık bulunmadığı cihetle, Kanuna aykırı olarak düzenlenen yönetmeliğin dava konusu edilen hükmünde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, yürütmenin durdurulması isteminin kabulüne 17.9.2008 gününde oybirliğiyle karar verildi.

<b>Başkan</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>	<b>Üye</b>
<b>Bekir</b>	<b>Banu</b>	<b>Levent</b>	<b>Zeynep</b>	<b>Tülin</b>
<b>AKSOYLU</b>	<b>DİLÇİN</b>	<b>ARTUK</b>	<b>YILMAZ</b>	<b>ÖZGENÇ</b>

LK - 08.10