

T.C  
BAYINDIRLIK VE İSKAN BAKANLIĞI  
Yapı İşleri Genel Müdürlüğü

13 ŞUBAT 2009

Sayı : B.09.YİG.0.15.00.07/ 471

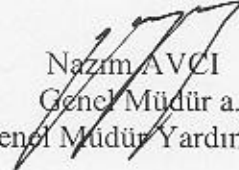
Konu: Yürütmeyi Durdurma Kararı

.....VALİLİĞİNE

İlgi : Danıştay 6.Daire'nin 2008/3368 Esas Nolu Kararı.

İlgide kayıtlı kararda, Devrim ÖZ tarafından, 05/02/2008 tarihli ve 26778 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe konulan Yapı Denetim Uygulama Yönetmeliği'nin 1 inci, 3 üncü ve 14 üncü maddelerinin yürütülmesinin durdurulması ve iptalleri talepleriyle, Danıştay 6.Daire'nin 2008/3368 esasına kayden Bakanlığımız aleyhine açılan davada, "Yönetmeliğin 1 inci ve 14 üncü maddelerinin yürütülmesinin durdurulması talebinin reddine, 3 üncü maddesinin 1 numaralı fıkrasının (ğ) bendindeki 'kontrol elemanı' tanımının yürütülmesinin durdurulmasına" karar verilmiş olduğu 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  
Genel Müdür a.  
Genel Müdür Yardımcısı

Ek: Danıştay 6.Daire'nin 2008/3368  
Esas Nolu Karar Örneği

Dağıtım: Pilot 19 İl Valiliği

**Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen** : Devrim Öz  
88 Sok. No:45/A Göztepe / İZMİR

**Davalı** : Bayındırlık ve İskan Bakanlığı / ANKARA

**İstemin Özeti** : 5.5.2008 günlü, 26778 sayılı Resmî Gazetede yayımlanan Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 1.maddesinin, 3.maddesindeki "kontrol elemanı" tanımının ve 14. maddesinin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

**Savunmanın Özeti** : Yapı Denetimi Hakkında Kanununun 2.maddesinde yapı denetim kuruluşlarında denetçi mimar ve mühendisler ile yardımcı kontrol elemanları istihdam edileceğinin düzenlendiği, 200 milyon m<sup>2</sup> üzerinde yapı denetim alanı olduğu ve sadece denetçilerin yeterli olmadığı, denetçiler kontrolünde kontrol elemanı mimar ve mühendisler ile yardımcı kontrol elemanlarının çalıştırılması gerektiği, Kanunda yapı denetimi işinde görev alacak mimar ve mühendislerin 3194 sayılı Kanunda belirtilen fenni mesuller ile aynı deneyime ve niteliğe sahip olmaları gerektiğine ilişkin bir düzenleme bulunmadığı, standartlara uygun ve kaliteli yapı yapılması için mesleğinde fiilen belirli bir süre çalışmış, deneyim sahibi mühendislerin görevlendirilmesinin tercih edildiği, mesleklerinde fiilen 12 yıl çalıştıklarını belgelendirmeleri gerektiği, bunu teyid etmek için de sosyal güvenlik kurumlarından belge ibrazı istendiği, davacının fiilen 12 yıl çalıştığını kanıtlayamamasının yönetmeliğin iptalini gerektirmediği iddia edilerek davanın ve yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

**Danıştay Tetkik Hakimi E.Emel Çelik'in Düşüncesi**: Yürütmenin durdurulması isteminin 2577 sayılı Yasanın 27.maddesinde belirtilen koşullar oluşmadığından reddi gerektiği düşünülmektedir.

**Danıştay Savcısı Ahmet Arslan'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 görüldü:

Dava, 5.5.2008 günlü, 26778 sayılı Resmî Gazetede yayımlanan Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 1., 3. ve 14. maddelerinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 1.maddesi yönetmeliğin amaç ve kapsamını düzenlemektedir.



STAY  
NCI DAİRE  
as No : 2008/3368

Davacı anılan maddenin iptalini istemekte ise de, anılan maddenin neden hukuka aykırın olduğunu açıklamamış ve iptalini istemesinin nedenlerini ortaya koyamamıştır.

Bu durumda, anılan maddede hukuka aykırılık görülmemiştir.

Yönetmeliğin Tanımlar başlıklı 3.maddesinin 1.fıkrasının (ğ) bendinde, "Kontrol elemanı: Yapım işinin denetlenmesi hizmetlerini bizzat yapıda ve şantiye sahasında, denetçi mimar ve mühendislerinin sevk ve idaresi altında, gerektiğinde onlara danışarak yapmak ile görevli olan mimar ve mühendisleri ifade eder." hükmü yer almıştır.

4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanunda denetçi mimar ve mühendis tanımlanmış, 2.maddesinde de, yapı denetim kuruluşlarının denetçi mimar ve mühendisler ile yardımcı kontrol elemanları istihdam edeceği belirtilmiştir. Bunun dışında kontrol elemanı adıyla mimar ve mühendis çalıştırılabileceğine ilişkin bir düzenleme getirilmemiştir.

Kaldı ki, uyuşmazlığa konu Yönetmeliğin yine dava konusu olan 14.maddesinde denetçi belgesi alabilmek için bazı şartlar getirilmiş ve bu şartları sağlayan mimar ve mühendislere denetçi belgesi verileceği düzenlenmiştir.

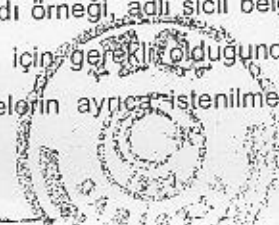
Bu durumda, denetçi belgesi olmayan mimar ve mühendisin kontrol elemanı adıyla yapı denetiminde görev alması Yasaya ve Yönetmeliğin diğer maddelerine aykırın olduğundan anılan tanımda hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Uyuşmazlığın 14.maddesine gelince;

Davacı özel sektörde 20 yıldan fazla çalışmasına rağmen özel sektörün çalışma şekli ve şartları nedeniyle denetçi belgesi alabilmesi için 12 yıl çalıştığını kanıtlamasının ve bu konuda belge toplamasının mümkün olmadığı, Yapı Denetimi Hakkında Kanunda Yapı Denetim Komisyonlarının denetçi belgesi vereceğine ilişkin bir görevin sayılmadığı, 14.maddede aranan kıstasların serbest mühendislik bürosu açacak olanlarda aranmadığı, kamudan gelen ve özel sektörden gelen kişiler açısından denetçi belgesi alabilmek için eşit şartlar olmadığı, kamudan gelenlerden sağlık kurulu raporu, adli sicil belgesi vb.nin istenmediğini ileri sürerek anılan maddenin iptalini istemiştir.

Standartlara uygun ve kaliteli yapı yapılması için denetim görevini üstlenecek elemanlarda belli bazı kriterlerin ve deneyimli olmasının aranmasında hukuka aykırılık bulunmamaktadır. Nitekim Yapı Denetimi Hakkında Kanunun 2.maddesinde, yapı denetim kuruluşunda görev alacak denetçi mimar ve mühendislerde aranacak nitelik ve deneyim ile bu kişilere belge verilmesinin Bakanlıkça hazırlanacak yönetmelikle düzenleneceği belirtilerek Kanun maddesinde denetçi mimar ve mühendislerde nitelik ve deneyim aranması gerektiği vurgulanmıştır.

Öte yandan, denetçi belgesi almak için başvuran ve bir kamu kuruluşunda çalışan mimar ve mühendisin diploma, vukuatlı nüfus kaydı örneği, adli sicil belgesi ve sağlık kurulu raporu gibi belgeler kamu personeli olabilmeleri için gerekli olduğundan çalıştıkları kamu kurumlarında mevcut olması nedeniyle bu belgelerin ayrıca istenilmemesinde de hukuka aykırılık bulunmamaktadır.



Yapı Denetimi Hakkında Kanununun 1.maddesinde, denetçi mimar ve mühendis, ilgili mühendis ve mimar meslek odalarına üyeliği devam eden ve Bakanlıkça denetçi belgesi verilmiş mühendis ve mimarlar olarak tanımlanmış, 2.maddesinde yapı denetim kuruluşunda görev alacak denetçi mimar ve mühendisler belge verilmesinin Bakanlıkça hazırlanacak yönetmelikle düzenleneceği belirtilmiş, 4.maddesinde ise, yapı denetim komisyonunun Bakanlıkça görevlendirilecek, konu ile ilgili en az genel müdür yardımcısı seviyesinde bir başkan ile en az şube müdürü seviyesinde dört üyeden oluşacağı, Bakanlıkça uygun görülen birimin bünyesinde faaliyetini yürüteceği ve yapı denetim kuruluşuna izin belgesi vereceği hükme bağlanmıştır.

Bu bağlamda, Kanun gereği Bakanlıkça denetçi belgesi verilmesi zorunlu olduğundan yapı denetim kuruluşuna izin veren ve Bakanlık bünyesinde toplanan, Bakanlık elemanlarından oluşan Yapı Denetim Komisyonunun denetçi belgesi vermesinin Kanuna aykırı olduğundan söz edilemez.

Bu durumda, uyuşmazlığa konu Yönetmeliğin 14.maddesinde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, Yönetmeliğin 1. ve 14. maddelerinin yürütülmesinin durdurulması isteminin reddine, 3.maddesinin 1.fıkrasının (ğ) bendindeki "kontrol elemanı" tanımının yürütülmesinin durdurulmasına 1.12.2008 gününde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Bekir	Banu	Levent	Habibe	Zeynep
AKSOYLU	DİLÇİN	ARTUK	ÜNAL	YILMAZ

