**DOSYA NO:641.04.09.1901 KARAR NO:168**

**T.C.**

DANIŞTAY

**ONUNCU DAİRE**

**Esas No**: 2009/8681

**Karar No**:2014/4631

**Davacı**:

**Vekili**:

**Davalı** : Çevre ve Şehircilik Bakanlığı/ANKARA

**Vekili:**

**Davanın Özeti** : Davacı Belediye tarafından yapılan imar uygulaması sırasında kadastro müdürlüğünce istenen döner sermaye ücreti dayanağı olan Tapu Kadastro Genel Müdürlüğü'nün 23.2.1993 tarih ve 1993/2 sayılı Yönergesinin 15 ila 26. maddeleri ile 27. maddesinin; kurumların kamu hizmeti ile ilişkilendirerek ücret talep etmesinin yasal dayanağı olmadığı iddia edilerek iptali istenilmektedir.

**Savunmanın Özeti** :Mülga Kadastro Kanunu'nun 37 ve 38. maddelerinin verdiği yetkiye dayanarak döner sermaye işletmesi kurulduğunu aynı Kanun'un 47.maddesi uyarınca çıkartılan yönetmelikte döner sermaye işletmesinin gelirlerinin sayıldığı bu itibarla, davacı iddialarının yerinde olmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**Danıştay Tetkik Hakimi**:

**Düşüncesi**:Davanın reddi gerektiği düşünülmektedir.

**Danıştay Savcısı**:

**Düşüncesi**:Dava, 23.2.1993 tarih ve 1993/2 sayılı Kadastro Müdürlüklerinde Döner Sermaye Uygulanmasına ilişkin Yönerge'nin 15-27.maddelerinin iptali istemiyle açılmıştır.

 Kadastro Müdürlüklerinde Döner Sermaye Uygulanmasına İlişkin 1993/2 sayılı Yönerge 3402 sayılı Kadastro Kanununun 38.maddesinin 1. ve 2.fıkrası ile Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü Döner Sermaye İşletmesi Yönetmeliği'nin 4.maddesinin (a) fıkrası ve Tescile Konu Olan Harita ve Planlar Yönetmeliğine dayanılarak çıkarılmıştır.

 25.11.2010 tarih ve 6083 sayılı Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanunun 10.maddesi ile 3402 sayılı Kadastro Kanununun 37, 38 ve 47/G maddeleri yürürlükten kaldırılmıştır.

 Yine 6083 sayılı Yasanın 8.maddesinin (1).fıkrasında, genel müdürlüğün, ürettiği her türlü tapu, kadastro, harita ve arşiv bilgi ve belgeleri ile sunduğu hizmetlerden gelir elde etmek üzere merkez veya bölge müdürlükleri bünyesinde döner sermaye işletmeleri kuracağı, (5).fıkrasında ise döner sermaye işletmelerinin yönetimi, faaliyet alanları, işleyişi, sermaye kaynakları, her türlü idari ve mali işlemleri ile gelirlerine ilişkin usul ve esasların Maliye Bakanlığının da görüşü alınarak çıkartılacak yönetmelikle belirleneceği öngörülmüştür.

 6083 sayılı Yasanın 8.maddesine dayanılarak hazırlanan ve 28.1.2012 tarih, 28187 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü Döner Sermaye İşletmesi Yönetmeliğinin 4.maddesinde " faaliyet alanları", 29.maddesinde ise

"ücret tarifesinin tespiti" düzenlenmiştir

Bu haliyle dava konusu Yönergenin uygulanma kabiliyeti kalmamıştır.

Davacı tarafından, 22,7.2008 tarih ve 9228 sayılı yazı ile Urla Kadastro Müdürlüğüne başvurularak, imar uygulamasında talep olunan belge harçlarının dayanağı yasa kurallarının belirtilmesi istenilmiş, bu başvuruya istinaden de Urla Kadastro Müdürlüğü tarafından 3.9.2008 tarih ve 1454 sayılı yazı ile cevap verilmiş olup, bu cevap davacıya yönelik sübjektif nitelikte bir uygulama işlemi olarak görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle konusu kalmayan dava hakkında karar verilmesine .yer.olmadığı yolunda karar verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

 Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince 2577 sayılı Yasanın 15/1-c maddesi uyarınca Urla Kaymakamlığı hasım mevkiinden çıkartılarak, gereği görüşüldü:

 Dava; davacı Belediye tarafından yapılan imar uygulaması sırasında kadastro müdürlüğünce istenen döner sermaye ücreti ile bu ücretin dayanağı olan Tapu Kadastro Genel Müdürlüğü'nün 23.2.1993 tarih ve 1993/2 sayılı Yönergesinin 15 ila 26. maddeleri ile 27. maddesinin iptali istemiyle açılmıştır.

 Dava konusu işlemin tesis edildiği tarihte yürürlükte olan 3402 sayılı Kadastro Kanunu'nun "Döner Sermaye Teşkili" başlıklı 37. maddesinde; Tapu Kadastro Genel Müdürlüğü bünyesinde veya Genel Müdürlüğün ihtiyaç duyduğu bölge müdürlüklerinde döner sermaye işletmeleri kurulabileceği, döner sermaye işletmeleri için genel bütçeden 300 milyon lira sermaye tahsis olunduğu, bu miktarın Bakanlar Kurulu Kararıyla beş katına kadar artırılabileceği, bu suretle artırılan sermayenin elde edilen kârlarla karşılanacağı, döner sermayenin, Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü bütçesine bu amaçla konulan ödeneklerle işletme faaliyetinden elde edilecek karlar ile bağış ve yardımlardan meydana geldiği, döner sermaye faaliyetlerinin gerektirdiği gider veya harcamalar ile kiralama, satın alma, araç, gereç, araştırma ve eğitim giderleri ve diğer ihtiyaçların döner sermayeden karşılanacağı, döner sermayeden bunlar dışında herhangi bir harcama yapılmayacağı, "Döner Sermaye İşletmelerinin Yetkileri" başlıklı 38. maddesinde; Döner Sermaye İşletmelerinin Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğünün hizmetlerine öncelik vermek ve aksatmamak kaydıyla, kamu yararının ve milli ekonominin gerektirdiği veya teknik olarak yapılmasının mümkün olduğu hallerde; kamu kurum ve kuruluşlarından veya yerli gerçek ve tüzel kişilerden sipariş almaya ve her türlü teknik işlemlere girişmeye ve gerektiğinde müştereken iş yapmaya yetkili olduğu, Genel Müdürlükçe meydana getirilmiş olan kadastral ve topografik harita, fotoğraf, nirengi ve poligon değerleri, her türlü bilgi ve belgeleri bedel karşılığında verebileceği, teknik aletleri, uçakları ve benzeri araç ve gereçleri kiralayabileceği, 47. maddesinde ise; döner sermaye işletmesinin faaliyet alanları, gelir kaynaklan, mali işlemleri ile harcama usul ve esaslara ilişkin hususların Yönetmelikle düzenleneceği kurallarına yer verilmiştir.

 Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü Döner Sermaye işletmesi Yönetmeliğinin "Çalışma alanlarını düzenleyen 4. maddesinde; Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü Döner Sermaye İşletmesinin Kamu kurum ve kuruluşları ile yerli gerçek ve tüzel kişilere, sipariş almak suretiyle her türlü harita, kadastro değişiklik işlemleri ve bunlarla ilgili teknik hizmetler üreteceği, uygulayacağı, idari işlemleri yapacağı ve bunların üretim hizmetlerine katılacağı, Gene! Müdürlükçe üretilmiş olan her türlü belge, bilgi, harita ve hava fotoğraflarını bu konudaki kanuni takyidler mahfuz kalmak şartıyla bedeli mukabilinde verebileceği belirtilmiş, 7. maddesinde Döner Sermaye işletmesinin gelirlerinin; üretilen, satılan ve kiralanan mal ve hizmetler karşılığında elde edilen gelirler ile faiz ve komisyon gelirlerinden oluştuğu hususuna yer verilmiş, 41. maddesinde de; Genel Müdürlükçe üretilen mal ve hizmetler veya yapılan işlemlerin maliyeti, hammadde ve malzeme, işçilik, yolluk, çeşitli işletme masrafları, amortisman payları ve kardan oluşturulmak suretiyle maliyet fiyatlarının altında olmamak şartıyla aynı işi ve hizmetleri yapan kuruluşlardaki fiyat listeleri de göz önünde tutularak İşletme Müdürlüğünce hazırlanan ücret tarifelerinin Yönetim Kurulu kararı ile kesinleşeceği öngörülmüştür.

 Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü'nün faaliyet alanlarıyla ilgili düzenlemelerde adı geçen terimlerden olan "kadastro"; taşınmaz malların konumlarını, sınırlarını, alanlarını belirleyip bir plan üzerinde gösterme eylemini, "kadastral harita"; mülkiyet ile ilgili sınırları ve yapıların dokusunu gösteren haritayı, "topografik harita"; yeryüzünün veya bir parçasının şekilsel yapısının belli bir ölçek içinde yatay düzlem üzerinde gösterilmesiyle elde edilen haritayı; "nirengi noktası"; harita yapımında arazide sabit olarak belirlenen noktaları, "nirengi değeri", her dereceden nirengilerin düz ya da koordineleri, semtleri ve aralarında ölçülmüş uzaklıkları gösteren değeri; "poligon noktası"; koordinatları belirlenen nirengi noktaları arasında kenar ve açıları ölçülerek, bu ölçülere göre koordinatları hesaplanan noktaları, "poligon değeri" ise; nirengi noktalarındaki ölçülere dayalı olarak oluşturulan koordinatları hesaplanan noktaların değerini ifade etmektedir.

 Sözü edilen Yasa ve Yönetmelik hükümlerine göre; Tapu ve Kadastro İşletmesi Döner Sermayesinin gelirleri; üretilen, satılan ve kiralanan mal ve hizmetler karşılığı elde edilen gelirler ile faiz ve komisyon gelirlerinden oluşmaktadır. Döner sermaye gelirleri arasında sayılan "üretilen mal ve hizmetler" ibaresinden; yukarıda tanımlarına yer verilen, Genel Müdürlükçe meydana getirilmiş olan kadastral harita ile topografik harita, fotoğraf, nirengi ve poligon değerlerine ilişkin belgelerin anlaşılması gerekmekte olup; Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü'nce sunulan tüm kamu hizmetlerinin bu kapsamda kabul edilmesine olanak bulunmamaktadır. Başka bir ifadeye; üretilen mal ve hizmetlerin, Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü'nce sunulan tüm kamu hizmetlerini değil, sadece Kadastro Müdürlüklerince yapılacak olan ve yukarıda anılan hizmetleri kapsadığı açıktır. Tapu ve Kadastro Genel Müdürlüğü'nün asli görevlerinden olan ve Tapu Sicil Müdürlüklerince yapılacak tapu işlemleri sırasında düzenlenerek ilgililere verilen belgeler, karşılığında Döner Sermaye İşletmesi geliri elde edilebilecek hizmetler arasında yer almamaktadır.

 Olayda, davacı belediye tarafından yapılmakta olan imar uygulamasına esas olmak üzere taşınmaz koordine değerlerinin kadastro müdürlüğünden istenildiği, bu

talebin,harcı yatırılmak suretiyle istenen hususların yerine getirileceğinin bildirilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı davacı tarafından yönergenin iptali istenen hükümlerinin, aplikasyon, birleştirme irtifak hakkı tesisi veya terkini, cins değişikliği, parselin yerinde gösterilmesi ve kadastral haritaların istenilmesine yönelik işlemleri içerdiği anlaşılmaktadır.

 Bu durumda, dava konusu yönergenin iptali istenen maddelerinde yer alan iş ve işlemlerin döner sermaye gelirleri arasında sayılan "üretilen mal ve hizmetler" kapsamına girdiği, sunulan tüm kamu hizmetlerine yönelik döner sermaye ücreti istenmesinin söz konusu olmadığı görülmekte olup, yönergenin iptali istenen 15 ila 26. maddeleri ile 27. maddesinde hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

 Açıklanan nedenlerle, yasal dayanaktan yoksun bulunan DAVANIN REDDİNE, yargılama giderlerinin davacı üzerinde bırakılmasına, hüküm tarihinde yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca takdir edilen 1.500-TL avukatlık ücretinin davacıdan alınarak davalı idareye verilmesine, bu kararın tebliğini izleyen 30 (otuz) gün içerisinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kuruluna temyizen başvurulabileceğinin taraflara duyurulmasına, 8/7/2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.