**İSTANBUL ÜNİVERSİTESİ HUKUK FAKÜLTESİ**

**İDARE HUKUKU DERSİ BÜTÜNLEME SINAVI**

**(Tek ve İkinci Öğretim Öğrencileri İçin-26.08.2016)**

*Sınav süresi … dakikadır. Ek cevap kâğıdı alınabilir. Başarılar Dileriz.*

**Olay:**

İstanbul’un Avrupa ve Asya yakaları arasında kesintisiz ve yüksek kapasiteli bir banliyö tren hattı sistemi kurulması amacıyla, Sirkeci-Halkalı ve Haydarpaşa-Gebze tren seferleri 2012 yılında durdurulmuştur. Ulaştırma, Denizcilik ve Haberleşme Bakanlığı’nca söz konusu demiryolu hattı sisteminin kurulması işi için uluslararası bir ihale ilan edilmiştir. Bu ihalede en yüksek teklifi veren İspanyol (OHL) Ortak Girişim Grubu ile imzalanan tasarla-yap sözleşmesi, Boğaz’ın her iki yakasındaki mevcut iki demiryolu hattının tamamen yenilenmesini, yeni bir üçüncü hattın inşa edilmesini ve mevcut olan tren istasyonlarının restore edilmesi ile 9 adet yeni, tarihi doku ile uyumlu, modern bir mimari çözümlemeyle tasarlanan istasyon inşasını konu edinmektedir. Ayrıca tescilli bir yapı olan Göztepe istasyonunun ise yıkılmaksızın, kızağa alınmak suretiyle korunarak uygun bir mesafeye taşınması kararlaştırılmıştır. Anlaşmaya göre, (OHL) ortak girişim grubu bu işleri, kararlaştırılan 1.42 milyar Euro ve istasyonlarda yer alacak restoranların yirmi yıllık işletme hakkı karşılığında yapacaktır.

(OHL) Ortak Girişim Grubu tarafından gerçekleştirilen demiryolu yapım işi için gerekli kamulaştırma işlemleri Ulaştırma Bakanlığı’nca yürütülmektedir. Projenin zamanında bitirilebilmesi ve sözleşmenin gereği gibi ifa edilebilmesi için Bakanlar Kurulunca, Pendik’te bulunan bir taşınmazın Ulaştırma Bakanlığı tarafından acele kamulaştırılmasına karar verilmiştir.

(OHL) Ortak Girişim Grubu, Göztepe İstasyonunda yapılacak restorasyon çalışmaları için İstanbul 5 numaralı Kültür Varlıklarını Koruma Bölge Kurulu’nun restorasyon projesine ilişkin kararının henüz açıklanmaması ve TCDD’nin Bakırköy İstasyonunda yer alan kiracılarının tahliye işlemlerinin henüz sonuçlanmaması nedenleriyle, projede gecikme yaşandığını ve mali külfete girdiğini, bu koşullarla sözleşmeyi ifa edemeyeceğini beyan ederek ek süre ve ek bedel talebinde bulunmuştur.

Tescilli bir yapı olan Göztepe İstasyonu’nun bulunduğu parsele komşu parselde yer alan ve Koruma Amaçlı İmar Planı sınırları içinde bulunan binanın sahibi Bayan (B) ise, binasını yeniden inşa etme amacıyla Belediye’ye ruhsat başvurusunda bulunmuştur. Belediye bu talebi 720 sayılı ilke kararının 3.3. maddesini gerekçe göstererek reddetmiştir.

Kentsel ve tarihi sit alanı niteliğindeki Haydarpaşa Garı’na çekilen kullanım dışı vagonlar ve garın içinde bulunan bazı duvarlar, grafiticiler tarafından herhangi bir izin alınmaksızın çeşitli yazı-figürlerle donatılmış ve ilginç bir görünüme kavuşmuştur. Dikkat çeken bu durum üzerine bazı prodüksiyon firmaları, TCDD yönetiminden aldıkları izin ile söz konusu alanda dizi-film çekimleri gerçekleştirmektedir. Bu arada Belediye, izin almaksızın tren ve duvarları boyamış oldukları gerekçesiyle grafiticiler hakkında para cezası uygulamıştır.

Kadıköy Belediyesi, Banksy Sokak Sanatı Derneği’nin “gençleri vandalizmden korumak” amacıyla yürüttüğü proje kapsamında genç sanatçılara boya ve malzeme temin etmiştir. Dernek üyesi genç sanatçılar, Belediyece düzenlenen Sokak Sanatı Festivalinde, TCDD'ye ait olan Haydarpaşa depolarını da mevzuat çerçevesinde gerekli izinleri alarak eserlerle donatmıştır. Ancak üzerinde grafiti bulunan duvarların belediye görevlilerince yeniden boyanması sırasında, dernek sanatçılarının depolar üzerindeki eserleri de boyanmıştır.

TCDD Müdürlüğünde tren kontrolörü olarak görev yapan Bay (A), vagonları boyayan grafiticilere fiili müdahalede bulunmuş ve yapılan şikayet üzerine kendisi hakkında disiplin soruşturması açılmıştır. Ancak soruşturma devam ettiği sırada, Bay (A) yaş haddinden emekliye ayrılmıştır.

**İlgili Mevzuat**

**TCDD Ana Statü** (R.G. 4.6.2016) **Madde 4** –1. Bu Ana Statü ile teşkil olunan TCDD; tüzel kişiliğe sahip, faaliyetlerinde özerk ve sorumluluğu sermayesiyle sınırlı bir iktisadi devlet teşekkülüdür.

**2863 Sayılı Kültür ve Tabiat Varlıklarını Koruma Kanunu Madde 3**- (4) "Koruma"; ve "Korunma"; taşınmaz kültür ve tabiat varlıklarında muhafaza, bakım, onarım, restorasyon, fonksiyon değiştirme işlemleri; taşınır kültür varlıklarında ise muhafaza, bakım, onarım ve restorasyon işleridir.**Madde 5 –** Devlete, kamu kurum ve kuruluşlarına ait taşınmazlar ile özel hukuk hükümlerine tabi gerçek ve tüzelkişilerin mülkiyetinde bulunan taşınmazlarda varlığı bilinen veya ileride meydana çıkacak olan korunması gerekli taşınır ve taşınmaz kültür ve tabiat varlıkları Devlet malı niteliğindedir. **Madde 9** – (Değişik: 14/7/2004 - 5226/3 md.) Koruma Yüksek Kurulunun ilke kararları çerçevesinde koruma bölge kurullarınca alınan kararlara aykırı olarak, korunması gerekli taşınmaz kültür ve tabiat varlıkları ve koruma alanları ile sit alanlarında inşaî ve fizikî müdahalede bulunulamaz, bunlar yeniden kullanıma açılamaz veya kullanımları değiştirilemez. Esaslı onarım, inşaat, tesisat, sondaj, kısmen veya tamamen yıkma, yakma, kazı veya benzeri işler inşaî ve fizikî müdahale sayılır. **Madde 57 – (…)** koruma amaçlı imar plânı onaylanmış sit alanlarında, taşınmaz kültür varlığının bulunduğu parseller dışındaki inşaî ve fizikî müdahaleler, koruma amaçlı imar plânı hükümleri doğrultusunda, bünyesinde koruma, uygulama ve denetim büroları kurulmuş idarelerin izin ve denetimi ile yapılır.

**2942 sayılı Kamulaştırma Kanunu Madde 27** – 3634 sayılı Milli Müdafaa Mükellefiyeti Kanununun uygulanmasında yurt savunması ihtiyacına veya aceleliğine Bakanlar Kurulunca karar alınacak hallerde veya özel kanunlarla öngörülen olağanüstü durumlarda gerekli olan taşınmaz malların kamulaştırılmasında kıymet takdiri dışındaki işlemler sonradan tamamlanmak üzere ilgili idarenin istemi ile mahkemece yedi gün içinde o taşınmaz malın (Değişik ibare: 24/4/2001 - 4650/15 md.) 10 uncu madde esasları dairesinde ve 15 inci madde uyarınca seçilecek bilirkişilerce tespit edilecek değeri, idare tarafından mal sahibi adına (Değişik ibare: 24/4/2001 - 4650/15 md.) 10 uncu maddeye göre yapılacak davetiye ve ilanda belirtilen bankaya yatırılarak o taşınmaz mala el konulabilir.

**5393 sayılı Belediye Kanunu Madde 14-** Belediye, mahallî müşterek nitelikte olmak şartıyla; a) (…)kültür ve sanat, turizm ve tanıtım (…)hizmetlerini yapar veya yaptırır.

**1608 Sayılı Umuru Belediyeye Müteallik Ahkâmı Cezaiye Hakkında (…) Kanun Madde 1**- Belediye meclis ve encümenlerinin kendilerine kanun, nizam ve talimatnamelerin verdiği vazife ve salahiyet dairesinde ittihaz ettikleri kararlara muhalif hareket edenlerle belediye kanun ve nizam ve talimatnamelerinin men veya emrettiği fiilleri işleyenlere veya yapmayanlara belediye encümenince Kabahatler Kanununun 32 nci maddesi hükmüne göre idarî para cezası ve yasaklanan faaliyetin menine karar verilir. Bu kararda ilgili kişiye bir süre de verilebilir.

**Belediye Zabıta Yönetmeliği** **Madde 10** -1. Belediye zabıtasının görevleri şunlardır: 24) Korunması belediyelere ait tarihi ve turistik tesisleri muhafaza etmek, kirletilmesine, çalınmalarına, tahrip edilmelerine ve her ne suretle olursa olsun zarara uğratılmalarına meydan vermemek.

**Kültür Ve Tabiat Varlıklarını Koruma Yüksek Kurulu 720 sayılı İlke Kararı: 1- Kentsel Sitin Tanımlanması Ve Sınırlarının Belirlenmesi** Kentsel sitler, mimari, mahalli, tarihsel, estetik ve sanat özelliği bulunan ve bir arada bulunmaları sebebiyle teker teker taşıdıkları kıymetten daha fazla kıymeti olan kültürel ve tabii çevre elemanlarının (yapılar, bahçeler, bitki örtüleri, yerleşim dokuları, duvarlar) birlikte bulundukları alanlardır. **3.3-** Koruma amaçlı imar planı onaylanmış kentsel sit alanlarında; Tescilli taşınmaz kültür varlığı parseline komşu olan veya aralarından yol geçse dahi bu parsellere cephe veren parsellerdeki her türlü inşai ve fiziki uygulama ile yeni yapılanma için koruma bölge kurulundan izin alınmasına, (…) karar verildi.

**Sorular:**

1. **a.** TCCD, Ulaştırma Bakanlığı, Koruma Bölge Kurulu, Belediye ve Bakanlar Kurulu’nun idari teşkilat içindeki yerlerini tespit ediniz.

**b.** Ulaştırma Bakanlığı ile TCDD, Bakanlar Kurulu ile Ulaştırma Bakanlığı ile arasındaki ilişkiyi açıklayınız.

1. “İhale ilanı”, “Kültür ve Tabiat Varlıklarını Koruma Yüksek Kurulu ilke kararı”, ¨kültür varlığı olarak tescil” “Ruhsat talebinin reddi”, “disiplin soruşturması açılması” işlemlerini maddi bakımdan tasnif ediniz.
2. Ortak Girişim Grubu ile imzalanan ¨*tasarla-yap sözleşmesi*¨nin hukuki niteliğini açıklayınız.
3. Ortak Girişim Grubunun ilave “ek bedel ve süre” talebi “emprevizyon” ve “fait du prince” ilkeleri bağlamında değerlendirilebilir mi? Açıklayınız.
4. **a.** Göztepe istasyonunun taşınmaz kültür varlığı olarak tescil edilmesi faaliyeti,

**b.** Göztepe istasyonunun restore edilmesi faaliyeti,

**c.** Grafiticilere Kadıköy Belediyesi tarafından boya ve malzeme temininde bulunulması faaliyetlerinin hukuki niteliğini açıklayınız.

1. Pendik’te bulunan taşınmazın Ulaştırma Bakanlığı’nca acele kamulaştırılmasına yönelik Bakanlar Kurulu kararının hukuka uygun olup olmadığını tartışınız.
2. Banliyö tren seferlerinin idare tarafından durdurulması, demiryolu hattının yenilenmesi ve bu hatta ilişkin yapım işinin belirlenen sürede bitirilememesini, kamu hizmetine hakim olan ilkeler bağlamında değerlendiriniz.
3. Bayan (B)’nin ruhsat talebinin belediyece reddedilmesinin hukuka uygun olup olmadığını farklı ihtimallere göre değerlendiriniz.
4. Kadıköy Belediyesi’nin grafiticilere uyguladığı para cezasının hukuka uygunluğunu tartışınız.
5. **a.** Haydarpaşa Garının hukuki niteliğini tespit ederek, prodüksiyon şirketlerinin Gardan yararlanmalarının hukuki rejimi hakkında bilgi veriniz.

**b.** Sözleşme kapsamında Ortak Girişim Grubu’na restoran işletme hakkı verilmesini kamu malları teorisi bakımından değerlendiriniz.

1. Dernek sanatçıları, Derneğin projesi kapsamında yaptıkları eserlerin üzerinin boyanmış olması dolayısıyla uğramış oldukları zararların tazmini amacıyla idarenin sorumluluğu yoluna gidebilirler mi? Sorumluluk hukuku çerçevesinde tartışınız.
2. Bay (A)’nın disiplin soruşturması sırasında emekliye ayrılması durumunun, disiplin soruşturmasına etkisi olup olmadığını tartışınız.