**OLAY**

1. Yenilenebilir enerji yatırımı yapan ve bu konuda çalışan tek firma özelliği taşıyan Temiz Enerji Elektrik Üretim Sanayi ve Ticaret A.Ş.,*(Bundan böyle* ***“Temiz Enerji****” diye anılacaktır) C ili B ilçesinde* rüzgar enerjisi üretimine yönelik *“Tertemiz B İlçesi RES Projesi”* ile Enerji Piyasası Düzenleme Kurulu’na başvurmuştur. EPDK’nın 25/03/2008 günlü, 1546-3 sayılı kararı ile bu tarihten itibaren 49 yıl süreyle üretim faaliyeti göstermek üzere Temiz Enerji’ye **üretim lisansı** verilmiştir.
2. B İlçe Belediyesi yapmış olduğu Kent Parkının içindeki çay bahçesinin işletilmesi için ihale düzenlemiş ve ihaleyi kazanan A ile B İlçe Belediyesi arasında kira sözleşmesi imzalanmıştır. Sözleşme kapsamında çay bahçesini işletmeye başlayan A akşam saatlerinde canlı müzik yapılacağına dair broşürler bastırmıştır. Yapılan ihbar neticesinde C Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğü ekiplerince akşam saatlerinde yapılan denetimde işletmeci A’dan canlı müzik yayını nedeniyle *“canlı müzik izin belgesi”*niibraz etmesi istenmiş,A ise böyle bir izne başvurması gerektiğini bilmediğini belirtmiştir. Bunun üzerine, 2872 sayılı Çevre Kanunu 20/h maddesine göre *“izin almaksızın böyle bir faaliyet yaptığından ötürü”* ve aynı Kanunun 20/g maddesi uyarınca “*canlı müzik izin belgesinin ibraz edilmemesi nedeniyle bildirim ve bilgi verme yükümlülüğünün yerine getirilmediğinden”* bahisle idari para cezası uygulanmıştır.[[1]](#footnote-1)
3. Faaliyetlerine devam eden Temiz Enerji, 2015 yılında ilçe kent parkının bulunduğu taşınmazın proje için gerekli olduğunu belirterek kamulaştırılması için EPDK’ya başvurmuştur. Temiz Enerji’nin bu talebini değerlendiren EPDK, talebi haklı bularak taşınmazın Temiz Enerji lehine Maliye Bakanlığı tarafından ilgili mevzuata göre temin edilmesine karar vermiştir. Taşınmazın mülkiyetinin Hazineye geçmesinin ardından B İlçe Belediyesi tarafından çay bahçesi kiracısı A’ya kira sözleşmesinin feshedildiği, tüm taşınmazların yıkılacağı ve bu nedenle 7 gün içerisinde boşaltılması gerektiği tebliğ edilmiştir[[2]](#footnote-2).
4. Belediyenin almış olduğu karara tepki olarak belediyeye yürüyen A ve çalışanları belediye binasının önünde özel güvenlik görevlileriyle tartışmış, çıkan arbedede A ve çalışanları çevrede bulunan dükkanların camlarını kırmışlardır.
5. B Belediyesi Başkanı M yaklaşan seçimler nedeniyle hakkında yıkım kararı alınmış yapıların yıkımını seçim sonrasına ertelemiştir. B İlçe Kaymakamlığı’nın olayı C Valiliği’ne bildirmesi üzerine Valilik, M hakkında ön inceleme başlatmıştır. Valilik tarafından hazırlanan ön inceleme raporu İçişleri Bakanlığına sunulmuş ve Bakanlıkça soruşturma izni verilmesine dair alınan karar yalnızca Cumhuriyet Başsavcılığına gönderilmiştir. Ayrıca, B Belediyesi’nin hizmetleri aksattığına kanaat getiren Bakanlık, Valiliğe verdiği talimat ile Valiliğin ekipman ve personeliyle yıkım işlerinin yapılmasını emretmiştir. Elinde yıkım işlerini gerçekleştirmeye elverişli ekipman bulunmayan Valilik, ilçede faaliyet gösteren P İnşaat Şirketi’nin kazıcı ve dozer araçlarına bedeli sonradan ödenmek üzere geçici olarak el koymuştur[[3]](#footnote-3).

İLGİLİ MEVZUAT

**Olay Tarihinde Uygulanan 4628 sayılı Elektrik Piyasası Kanunu**

**Lisans genel esasları ve lisans türleri**

**Madde 3**

"…Rüzgâr enerjisine dayalı üretim tesisi kurmak üzere yapılmış veya yapılacak olan lisans başvuruları kapsamında, bu Kanun ile 5627 sayılı Enerji Verimliliği Kanunu kapsamında Elektrik İşleri Etüt İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından yapılacak teknik değerlendirme ve ardından Kurum tarafından yapılacak değerlendirme sonucunda lisans almak için gerekli koşulları sağlayan başvuru sahipleri belirlenir. Yapılan belirleme sonucunda da aynı bölge ve/veya aynı trafo merkezi için birden fazla başvurunun bulunması durumunda, bu başvurular Kurum tarafından Türkiye Elektrik İletim Anonim Şirketine gönderilir.

**6446 sayılı Enerji Piyasası Kanunu**

Kamulaştırma

**MADDE 19 –**

Özel hukuk tüzel kişilerince yürütülen üretim veya dağıtım faaliyetleri için gerekli olan Hazineye ait taşınmazlar dışındaki kamu kurum veya kuruluşlarına ait taşınmazlar, Kurul tarafından verilecek kamulaştırma kararı uyarınca üretim faaliyetlerinde bulunan önlisans veya lisans sahibi özel hukuk tüzel kişileri için Maliye Bakanlığınca (…) 2942 sayılı Kanunun 30 uncu maddesi uygulanarak temin edilir. Bu durumda kamulaştırma bedelleri ile kamulaştırma işlemlerinin gerektirdiği diğer giderler kamulaştırma talebinde bulunan özel hukuk tüzel kişisi tarafından ödenir. Bu taşınmazların mülkiyeti üretim veya dağıtım tesislerinin mülkiyetine sahip olan ilgili kamu kurum veya kuruluşuna, bunların bulunmaması hâlinde ise Hazineye ait olur.

**5393 sayılı Belediye Kanunu**

Hizmetlerde aksama

**Madde 57**- Belediye hizmetlerinin ciddi bir biçimde aksatıldığının ve bu durumun halkın sağlık, huzur ve esenliğini hayati derecede olumsuz etkilediğinin İçişleri Bakanlığının talebi üzerine yetkili sulh hukuk hâkimi tarafından belirlenmesi durumunda İçişleri Bakanı, hizmetlerde meydana gelecek aksamanın giderilmesini, hizmetin özelliğine göre makul bir süre vererek belediye başkanından ister.

Aksama giderilemezse, söz konusu hizmetin yerine getirilmesini o ilin valisinden ister. Bu durumda vali, aksaklığı öncelikle belediyenin araç, gereç, personel ve diğer kaynaklarıyla giderir.

**2872 sayılı Çevre Kanunu**

**Denetim, Bilgi Verme Ve Bildirim Yükümlülüğü**

[**Madde 12**](http://www.kazanci.com/kho2/ibb/2872/mlinklist-m.htm#12)**-** …İlgililer, Bakanlığın veya denetimle yetkili diğer mercilerin isteyecekleri bilgi ve belgeleri vermek, yetkililerin yaptıracakları analiz ve ölçümlerin giderlerini karşılamak, denetim esnasında her türlü kolaylığı göstermek zorundadırlar.

**İdari Nitelikteki Cezalar**

**Madde 20- (Değişik: 5491 - 26.4.2006 / m.14)** İdari nitelikteki cezalar şunlardır:

**…**

**g)** 12 nci maddede öngörülen bildirim ve bilgi verme yükümlülüğünü yerine getirmeyenlere 18.037 **(\*)** Türk Lirası idari para cezası verilir.

**h)** Bu Kanunun 14 üncü maddesine göre çıkarılan yönetmelikle belirlenen önlemleri almayan veya standartlara aykırı şekilde gürültü ve titreşime neden olanlara, konutlar için 1.192**(\*)** Türk Lirası, ulaşım araçları için 3.600 **(\*)** Türk Lirası, işyerleri ve atölyeler için 12.025**(\*)** Türk Lirası, fabrika, şantiye ve eğlence gürültüsü için 36.095 **(\*)** Türk Lirası idari para cezası verilir.

**Çevre Kanunu 14. Maddesine Dayanılarak Çıkarılan Çevresel Gürültünün Değerlendirilmesi Ve Yönetimi Yönetmeliği**

**Eğlence Yerlerine İlişkin Esaslar**

**Madde 24-**

**…**

**ğ)**Bu madde kapsamında canlı müzik yapabilecek eğlence yeri veya yerlerinin 14/7/2005 tarihli ve 2005/9207 sayılı Bakanlar Kurulu kararı ile yürürlüğe konulan İşyeri Açma Ve Çalışma Ruhsatlarına İlişkin Yönetmelik hükümlerine göre canlı müzik izni alması şarttır.

k) Canlı müzik izni alınmadan hiçbir suretle müzik faaliyeti gerçekleştirilemez.

**İşyeri Açma ve Çalışma Ruhsatlarına İlişkin Yönetmeliği**

**Canlı müzik yayını**

**Madde 38-** … yetkili idarelerin en üst amiri veya görevlendireceği kişinin kararıyla canlı müzik izni verilir. **Canlı müzik izni ruhsata işlenmez.** Ancak görevliler sorduğu zaman gösterilebilecek şekilde işyerinde bulundurulur.

**4483 sayılı Memurlar ve Diğer Kamu Görevlilerinin Yargılanması Hakkında Kanun**

İzin vermeye yetkili merciler

**Madde 3** – Soruşturma izni yetkisi (…) h) Büyükşehir belediye başkanları, il ve ilçe belediye başkanları; büyükşehir, il ve ilçe belediye meclisi üyeleri ile il genel meclisi üyeleri hakkında İçişleri Bakanı, (…) Yokluklarında ise vekilleri tarafından bizzat kullanılır

Ön inceleme

**Madde 5** – İzin vermeye yetkili merci, bu Kanun kapsamına giren bir suç işlediğini bizzat veya yukarıdaki maddede yazılı şekilde öğrendiğinde (ihbar veya şikayet) bir ön inceleme başlatır.

İtiraz

**Madde 9** – Yetkili merci, soruşturma izni verilmesine veya verilmemesine ilişkin kararını Cumhuriyet başsavcılığına, hakkında inceleme yapılan memur veya diğer kamu görevlisine ve varsa şikayetçiye bildirir.

**OLAY SORULARI**

1. **“Maliye Bakanlığı’nın”, “EPDK’nın”, “B İlçe Belediyesi’nin”, “C Valiliği’nin”, idari teşkilattaki yerini tespit ediniz.**
2. **a. İç İşleri Bakanlığı’nın C Valiliğine verdiği talimatın,**

**b. Valiliğin Belediye yerine geçerek işlem yapmasının idari teşkilata hakim ilkeler bakımından açıklayınız.**

1. **“İmar Planı”, “Kira Sözleşmesi”, “Kamulaştırma Kararı”, “Yıkım Kararı”, “Ön İnceleme Raporu”, “Soruşturma İzni” işlemlerini maddi açıdan tasnif ediniz.**
2. **a. Temiz Enerji’ye EPDK tarafından elektrik üretim lisansı verilmesini,**

**b. Çay bahçesinin C Valiliği İl Çevre Şehircilik Müdürlüğü tarafından denetimini idarenin faaliyetleri bakımından değerlendiriniz.**

1. **Kent parkının Maliye Bakanlığı tarafından Temiz Enerji için temini usulünü belirleyiniz.**
2. **İnşa edilecek RES’lerin, “Kent parkı”, “Park içerisindeki çay bahçesinin”, “Temiz İnşaat lehine temin edilecek taşınmazların” kamu malları teorisi açısından niteliğini belirleyiniz.**
3. **P İnşaat Şirketi’nin araçlarına Valilikçe el konulmasının hukuki niteliğini ve hukuka uygunluğunu değerlendiriniz.**
4. **A’nın park içerisinde yer alan çay bahçesinden yararlanma usulünü ve halkın parktan yararlanma usulünü kamu mallarından yararlanma usulleri kapsamında değerlendiriniz.**
5. **A hakkında uygulanan idari para cezasının hukuka uygunluğunu sebep ve konu unsurları bakımından değerlendiriniz.**
6. **İç İşleri Bakanı’nın, C İli Valisi’nin, B İlçesi Kaymakamı’nın, B Belediyesi Başkanı’nın personel statüsünü tartışınız.**
7. **B hakkında soruşturmaya izin verilmesi prosedürünün hukuka uygun işletilip işletilmediğini değerlendiriniz.**
8. **Zarara uğrayan çevredeki esnaf hangi hukuki müesseseye dayanarak kimden zararlarının karşılanmasını isteyebilir?**

1. D14. D., E. 2016/9392 K. 2017/5450 T. 24.10.2017; D14. D., E. 2014/10889 K. 2016/1433 T. 3.3.2016. [↑](#footnote-ref-1)
2. D14. D., E. 2011/2780 K. 2013/1680 T. 12.3.2013, D17. D., E. 2015/3043 K. 2016/3817 T. 17.5.2016 [↑](#footnote-ref-2)
3. D1. D., E. 2016/1618 K. 2016/1931 T. 1.12.2016 [↑](#footnote-ref-3)