Yürütmenin Durdurulması Taleplidir.

Davalı İdarenin Cevap Süresinin Kısaltılması Taleplidir.

Duruşma Taleplidir.

Memur Eliyle Tebligat Taleplidir.

İSTANBUL İDARE MAHKEMESİ BAŞKANLIĞI'NA

DAVACI : MAPA Gayrimenkul Yönetimi A.Ş.

VEKİLİ : Av. Dr. Gizem Birik

Beybi Giz Plaza, Kat: 5, Maslak, Sarıyer / İSTANBUL

DAVALI : İstanbul Büyükşehir Belediyesi

KONU :İstanbul Büyükşehir Belediyesi (İBB) Başkanlığı Ulaşım Koordinasyon Merkezi'nin (UKOME) 30.01.2007 tarih ve 2007/75 sayılı; "İstanbul genelindeki alışveriş merkezlerine ait otoparklara gelen müşterilerden ilk üç saate kadar ücret alınmamasına" ilişkin kararının öncelikle ve ivedilikle yürütülmesinin durdurulması ve sonrasında iptali talebinden ibarettir.

ITTILA TARİHİ : 05.02.2007

AÇIKLAMALAR:

1) Müvekkilimiz İstanbul ili Bakırköy ilçesinde bulunan MAPACİTY alışveriş merkezinin maliki ve işletmecisidir.

2) İstanbul Büyükşehir Belediyesi (İBB) Başkanlığı Ulaşım Koordinasyon Merkezi'nin (UKOME) 30.01.2007 tarihli toplantısında; "Çevre trafiğinin olumsuz etkilenmemesi için, İstanbul genelindeki alışveriş merkezlerine ait otoparklara gelen müşterilerden ilk üç saate kadar ücret alınmamasına" karar verilmiştir.

3) Aşağıda hukuka aykırılığını arz ve izah edeceğimiz bu işlemin iptaline yönelik olarak iş bu davayı açmak zarureti hâsıl olmuştur.

HUKUKA AYKIRILIK GEREKÇELERİ

1. Anayasanın 13. maddesi uyarınca temel hak ve özgürlükler kanunla sınırlandırılabilir. Hâlbuki davaya konu karar ile alışveriş merkezi malik ve işletenlerinin sözleşme ve mülkiyet hakları kanuni dayanağı olmayan idari bir işlemle sınırlandırılmıştır.

2. Davalı idarenin kanunda dayanağı olmayan bir yetkiyi kullanabilmesi mümkün değildir. Büyükşehir Belediyesi Kanununun 7. maddesinin (f) bendinde yer verilen *"kanunların belediyelere verdiği trafik düzenlemesinin gerektirdiği bütün işleri*

yürütmek" yetkisi ile 9. maddesinde öngörülen *"trafik hizmetlerini plânlama, koordinasyon ve güzergâh belirlemesi ile taksi, dolmuş ve servis araçlarının durak ve araç park yerleri ile sayısının tespitine ilişkin…"* yetkilerin kapsamına özel otoparklardan alınan ücret tarifelerini belirlemek girmemektedir.

3. Yukarıda da yer verdiğimiz üzere idarenin mülkiyet ve sözleşme özgürlüğünü bu yönde sınırlaması ve serbest teşebbüsün gerçekleştirdiği faaliyete yönelik ücretlere bu tür bir müdahalede bulunabilmesi için kanunda açıkça yetkilendirilmiş olması gerekmektedir. Oysa 5393 sayılı Belediye kanununda yer verilen trafik düzenlemesine yönelik yetkiler bu yönde bir sınırlamanın dayanağını oluşturacak açıklıkta değildir.

4. Belediye Kanunu'nun 18. maddesinde yer alan *"Kanunlarda vergi, resim, harç ve katılma payı konusu yapılmayan ve ilgililerin isteğine bağlı hizmetler için uygulanacak ücret tarifesini belirlemek."* yetkisi de bu tür bir müdahalenin dayanağını oluşturmaz. Zira anılan fıkrada yer verilen ücretler belediyenin bizatihi kendisinin sunduğu veya özel hukuk kişilerine gördürdüğü kamusal hizmetlere yönelik olup özel girişim tarafından serbest faaliyet kapsamında sunulan ticari hizmetleri kapsamamaktadır.

5. Bir an için, davalı Belediyenin alışveriş merkezlerindeki otoparklardan ücret alınmamasına yönelik karar verme yetkisi bulunduğu kabul edilse bile bu yetkinin Büyükşehir Belediye Meclisine ait olduğu; ne 5216 sayılı kanunda ne de Büyükşehir Belediyeleri Koordinasyon Merkezleri Yönetmeliğinde UKOME'ye bu tür bir karar alma yetkisinin verilmediği açıktır. Dolayısıyla UKOME davaya konu işlemi tesis etmek bakımından yetkisizdir.

6. Büyükşehir Belediyeleri Koordinasyon Merkezleri Yönetmeliği'nin 17. maddesinin 2. fıkrası**, "***Ukome toplantılarına ... ulaşım sektörü ile ilgili kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarından ihtisas meslek odalarının temsilcileri de ... davet edilerek görüşleri alınır"* hükmünü havi iken, davaya konu kararın alınmasında herhangi bir meslek kuruluşundan görüş alınmamıştır. Yasal mevzuat uyarınca alınması zorunlu bir görüşün alınmaması esasa etkili bir usul sakatlığıdır. Bu nedenle dava konusu işlem "usul" unsuru bakımından da hukuka aykırıdır.

7. Davaya konu işlem sebep unsuru bakımından da sakattır. Alışveriş merkezlerindeki otoparklardan ücret alınması ile trafik düzeninin olumsuz etkilenmesi arasında herhangi bir ilgi, sebep-sonuç ilişkisi bulunmamaktadır. Davaya konu karar, alışveriş ve ticaret merkezlerine ait otoparklardan ücret alınmasının veya alınmamasının trafik, ulaşım ya da toplu taşıma yönünden nasıl bir sakınca oluşturduğu konusunda somut herhangi bîr tespit yapılmaksızın alınmıştır.

YÜRÜTMENİN DURDURULMASI TALEBİNİN GEREKÇELERİ

Davaya konu işlemin yürütülmesinin durdurulması bakımından 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27. maddesinde belirtilen her iki şart da gerçekleşmiştir.

1- Yukarıda arz ve izah olunduğu üzere davaya konu işlem açık bir şekilde hukuka aykırıdır.

2- Davaya konu işlemin yürütülmesine devam edilmesi halinde müvekkilimizin mali yapısı bir daha düzeltilmesi mümkün olmayacak bir biçimde sarsılacaktır.

3- Alışveriş merkezlerinin otopark işletmelerinin gelirleri vergilendirmeye tabidir. Şayet alışveriş merkezlerinden ilk üç saate kadar ücret alınmaması uygulamasının devamına izin verilir ise bu takdirde kamu maliyesi ciddi bir vergi gelirinden haksız yere mahrum bırakılmış olacaktır.

Dolayısıyla davaya konu işlemin yürütülmesinin durdurulmaması halinde gerek kamu yararı gerekse müvekkilimizin hak ve menfaatlerinin korunması bakımından telafisi güç veya imkânsız zararların ortaya çıkacağı açıktır.

SONUÇ ve TALEP: Yukarıda arz ve izah olunan ve Sayın Mahkemenizce resen dikkate alınacak gerekçelerle,

1. İstanbul Büyükşehir Belediyesi (İBB) Başkanlığı Ulaşım Koordinasyon Merkezi'nin 30.01.2007 tarih ve 2007/75 sayılı; "İstanbul genelindeki alışveriş merkezlerine ait otoparklara gelen müşterilerden ilk üç saate kadar ücret alınmamasına" ilişkin kararının öncelikle ve ivedilikle yürütülmesinin durdurulmasına,
2. Sonrasında iptaline,
3. Davalı İdare'nin cevap süresinin kısaltılmasına,
4. Tebligatın memur eliyle yapılmasına,
5. Duruşma yapılmasına,
6. Her türlü yargılama giderinin davalı İdare üzerinde bırakılmasına

Karar verilmesini saygılarımızla arz ve talep ederiz. 11.05.2016

Davacı

MAPA Gayrimenkul Yönetimi A.Ş.

Vekili

Av. Dr. Gizem Birik

G. Birik

EKLER:

(1) İstanbul Büyükşehir Belediyesi (İBB) Başkanlığı Ulaşım Koordinasyon Merkezi'nin (UKOME) 30.01.2007 tarih ve 2007/75 sayılı; "İstanbul genelindeki alışveriş merkezlerine ait otoparklara gelen müşterilerden ilk üç saate kadar ücret alınmamasına" ilişkin kararı (Davaya konu işlem)

(2) Karar tutanakları

(3) Vekâlet Sureti