İSTANBUL ÜNİVERSİTESİ HUKUK FAKÜLTESİ

İDARE HUKUKU SINAVI

2010-2011 ÖĞRETİM YILI

(Tek Numaralı ve İkinci Öğretim Öğrencileri İçin)

13.06.2011

NOT : Sınav süresi 2 saat 45 dakikadır. Ek kâğıt alınabilir. Cevapların gerekçeli olması aranır. Başarılar dileriz.

(A) İletişim Hizmetleri A.Ş., Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu'ndan (*eski adı Telekomünikasyon Kurumu*) "Altyapı İşletmeciliği Hizmet Ruhsatı" almıştır. (A) Şirketi bu ruhsat kapsamında Büyükşehir Belediyesi sınırları içinde de faaliyette bulunmak üzere, (B) Büyükşehir Belediyesi ile 20 yıl süreli sözleşme imzalamıştır. Bu sözleşmede, (A) Şirketinin, Belediye'ye ait veya Belediye'nin geçiş hakkı konusunda yetkili olduğu taşınmazlarda fiber telekomünikasyon alt yapısı *(internet, telefon, kablolu TV ve her türlü elektronik veri aktarım şebekesi)* inşa etmesi öngörülmektedir. Sözleşmeye göre, alt yapı tesislerinin tasarrufu sözleşme süresince Şirkete ait olacaktır. Ayrıca, (A) Şirketi, (B) Belediyesi'ne, fiber optik alt yapı geçiş hakkı karşılığında yıllık geçiş bedeli ödemekle ve sözleşmenin sona ermesi ile alt yapı tesislerini, tüm borçlarından arındırılmış ve kullanılabilir durumda devretmekle yükümlüdür. (A) Şirketi bu sözleşme kapsamında yapı ruhsatı alarak alt yapı çalışmalarına başlamıştır.

(B) Belediyesi, (A) Şirketinin muvafakati alınmaksızın Valilik ile yaptığı protokolle, Şirket tarafından tesis edilen 37 km'lik telekomünikasyon hazır alt yapısının Emniyet Müdürlüğü tarafından Kent Güvenlik Yönetim Sistemi (MOBESE) kurulması amacıyla ücretsiz olarak kullanılmasını kabul etmiştir.

Bu arada, telekomünikasyon alt yapısının Bayan (K)'ya ait arsadan geçirilmesi zorunluluğu doğmuş, bunun üzerine (B) Belediyesi tarafından taşınmazın kamulaştırılmasına karar verilmiştir.

(B) Belediyesi sınırlarına dâhil olan (C) Belediyesi, Şirkete kendi belediye sınırları içinde ruhsatsız kazı yaptığı gerekçesiyle tutanak düzenleyerek alt yapı çalışmalarını durdurmuş ve idari para cezası uygulamıştır. Bunun üzerine (A) Şirketi, (C) Belediye Başkanı hakkında, çalışmalarını engellediği gerekçesi ile suç duyurusunda bulunmuş; İçişleri Bakanlığı ise, Belediye Başkanı hakkında soruşturma açarak görevden uzaklaştırılmasına karar vermiştir.

(A) Şirketince alt yapı çalışmaları kapsamında açılan çukuru fark etmeyen Bay (S) aracıyla çukura düşmüş, aracında maddi hasar meydana gelmiştir.

İLGİLİ MEVZUAT:

5809 Sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu

MADDE 4 - Her türlü elektronik haberleşme cihaz, sistem ve şebekelerinin kurulması ve işletilmesine müsaade edilmesi, gerekli frekans, numara, uydu pozisyonu ve benzeri kaynak tahsislerinin yapılması ile bunların düzenlenmesi Devletin yetki ve sorumluluğu altındadır.

MADDE 8 – Bakanlığın strateji ve politikaları da dikkate alınarak Kurumca yapılacak yetkilendirmeyi müteakip, elektronik haberleşme hizmeti verilebilir ve/veya elektronik haberleşme şebekesi veya alt yapısı kurulup işletilebilir.

MADDE 17 – (2) Kurum, işletmecilere kendi tesislerinde, diğer işletmecilerin ekipmanları için maliyet esaslı bir bedel karşılığında, başta fiziksel ortak yerleşim olmak üzere her türlü ortak yerleşim sağlama yükümlülüğü getirebilir.

MADDE 22 – (1) Geçiş hakkı; elektronik haberleşme hizmeti vermek amacıyla, her türlü elektronik haberleşme alt yapısını ve bunların destekleyici ekipmanlarını, kamu ve/veya özel mülkiyete konu taşınmazların altından, üstünden, üzerinden geçirme ve bu alt yapıyı kurmak, değiştirmek, sökmek, kontrol, bakım ve onarımlarını sağlamak ve benzeri amaçlarla söz konusu mülkiyet alanlarını bu Kanun hükümleri çerçevesinde kullanma hakkını kapsar.

MADDE 23 – Taşınmaza kalıcı zarar verilmemesi, bu taşınmaz üzerindeki hakların kullanımının sürekli biçimde aksatılmaması koşuluyla, teknik olarak imkân dâhilinde, seçeneksiz ve ekonomik açıdan orantısız maliyetler ihtiva etmeyen geçiş hakkı talepleri, makul ve haklı sebepler saklı kalmak üzere, kabul edilir.

MADDE 25 – İşletmeci ile geçiş hakkı sağlayıcısı, ilgili mevzuata ve Kurum düzenlemelerine aykırı olmamak koşulu ile geçiş hakkına ilişkin anlaşmaları 4721 sayılı Türk Medeni Kanunu hükümleri saklı kalmak üzere serbestçe yapabilirler.

MADDE 30 - (1) Bu Kanunda öngörülen faaliyetlerin gerektirmesi halinde, kişilerin özel mülkiyetinde bulunan taşınmazlar hakkında 4/11/1983 tarihli ve 2942 sayılı Kamulaştırma Kanununda belirtilen esaslar dahilinde kamulaştırma yapılır. Bu konuda Bakanlıkça verilecek lüzum kararı, kamu yararı kararı yerine geçer ve başka bir onaya gerek kalmaksızın müteakip işlemler Kamulaştırma Kanunu hükümlerine göre Bakanlıkça yürütülür.

Elektronik Haberleşme ve Geçiş Hakkı Yönetmeliği ***(B Büyükşehir Belediyesi tarafından çıkarılmıştır)***

MADDE 6- (B) Büyükşehir Belediyesi hizmet sınırları içinde tesis edilecek her türlü elektronik haberleşme şebeke ve/veya altyapının ve bunların destekleyici ekipmanlarının kurulması ve bu tesislerin ortak kullandırılması için katılım, güzergah bakım ile geçiş hakkı bedellerinin tespiti ve ortak tesis kullanımının belirli bir düzen ve koordinasyon içinde yürütülmesi ile geçiş hakkı tanınmasında bağlı Genel Müdürlük ve iştirakler dahil tek yetkili kurum (B) Büyükşehir Belediyesidir.

MADDE 15- İşletmeciler, tesis ettikleri altyapıların, Kurum'dan aldıkları Altyapı İşletmeciliği Hizmeti Lisansı süresince güzergâh bakımını yapmakla, imzaladıkları Geçiş Hakkı, Altyapı Katılım ve Güzergâh Bakım Sözleşmesi maddelerine riayet ederek ilgili bedelleri ödemekle ve ortak kullanımı sağlamakla yükümlüdürler. İşletmeciler tarafından tesis edilen altyapı ve güzergâhla ilgili her türlü tasarruf ve düzenlemeler Belediye tarafından yapılacak olup, İşletmeci sadece kendi kullandığı elektronik haberleşme şebekesi (kablo vs.) üzerinde yetki sahibi olacaktır.

SORULAR

1. Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu ile (A) Şirketi arasındaki "Altyapı İşletmeciliği Hizmet Ruhsatı" (*elektronik haberleşme*) ile kurulmuş olan ilişkinin hukuki nitelendirmesini farklı ihtimalleri dikkate alarak yapınız. Tercihinizi gerekçelendiriniz. *(10 puan)*
2. (A) Şirketi ile (B) Belediyesi arasındaki ilişkiyi ve bu kapsamda imzalanan sözleşmenin hukuki niteliğini açıklayınız. *(10 puan)*
3. (A) Şirketi ile (B) Belediyesi arasında alt yapı tesislerinin geçirilmesine ilişkin sözleşmenin sona ermesi üzerine (B) Belediyesi'ne devredilecek olması aralarındaki ilişkinin hukuksal niteliğini değiştirir mi? Devir şartının anlamını hukuki açıdan değerlendiriniz. *(10 puan)*
4. Valilik ile (B) Belediyesi arasında yapılan protokolü değerlendiriniz, varsa hukuka aykırılık gerekçelerini belirtiniz. *(10 puan)*
5. Olaydaki idareleri tespit ederek Türk İdare Teşkilatı içindeki yerlerini gruplandırarak kısaca açıklayınız. *(10 puan)*
6. Olaydaki idari işlemleri belirleyerek bunları maddi açıdan tasnif ediniz. *(10 puan)*
7. Telekomünikasyon alt yapı tesisinin geçtiği yol, sokak ve kaldırımlar ile bunların altından geçen (A) Şirketine ait tesisin hukuki niteliği hakkında bilgi veriniz. *(5 puan)*
8. Bayan (K)'ya ait arsanın (A) Şirketi tarafından tesis edilen telekomünikasyon alt yapısının tamamlanabilmesi için kamulaştırılması mümkün müdür? İdari işlemin unsurları bakımından tartışınız. *(10 puan)*
9. (C) Belediyesi'nin, (A) Şirketi hakkında ruhsatsız kazı yaptığı gerekçesiyle tesis ettiği idari para cezası hukuka uygun mudur? Yönetmelik hükmünün Kanuna aykırı olup olmadığı hususunda görüşlerinizi yazınız. *(10 puan)*
10. Bay (S), uğradığı zararın tazmini için idarenin sorumluluğu yoluna gidebilir mi? Gidebilir ise, hukuki dayanaklarını, idarenin sorumluluğunu etkileyen halleri de dikkate alarak açıklayınız. *(10 puan)*
11. (C) Belediye Başkanı bu gerekçeyle görevden uzaklaştırılabilir mi? Uzaklaştırılma hukuka uygun mudur? *(5 puan)*