

**T.C.**  
**UYU MAZLIK MAHKEMES**

**ESAS NO** : 2020/720  
**KARAR NO** : 2021/79  
**KARAR TR** : 01/03/2021

**ÖZET:** Davacının tarlalarına davalı tarafından su verilmemesi nedeniyle olu tu u öne sürülen maddi zararın tazmini istemiyle açılan davanın, DAR YARGI YER NDE çözümlenmesi gerekti i hk.

**KARAR**

**Davacı :** M.O.  
**Vekili :** Av.M.K.  
**Davalı :** Polat Sulama Birli i  
**Vekili :** Av. K.A.

**I. DAVA KONUSU OLAY**

1.Davacı vekili, müvekkilinin Malatya li, Do an ehir lçesi, Polat Mahallesi, Kızılyazı Mevkiinde bulunan 2485 ve 2491 parsel sayılı ta nımazları üzerinde bulunan meyve a açlarına davalı Sulama Birli i tarafından kasıtlı olarak su verilmedi ini, ifaen davalıya ba vururak su istedi ini, ancak yine su verilmedi ini, susuzlu a ba lı olarak a açlarda kurumalar ortaya çıktı nı, müvekkilinin meyve yeti tircili i ile u ra tı nı, Sulama Birli inin su vermemesi nedeni ile müvekkilinin en az 15 yıllık eme inin yok oldu unu, Do an ehir Asliye Hukuk Mahkemesinin 2017/36 de i ik i dosyası ile tespit yapıldı nı, bu tespit sonrasında müvekkilinin 19.714,60 TL zararının tespit edildi ini, ancak zararın ve gelir kaybının daha fazla oldu unu ileri sürerek, fazlaya ili kin hakları saklı kalmak kaydı ile 19.714,60 TL gelir kaybından kaynaklanan tazminatın davalı Sulama Birli inden tazmini istemiyle adli yargı yerinde dava açmı tır.

**II. UYU MAZLI A L K NBA VURU SÜREC**

**A. Adli Yargıda**

2. Do an ehir Asliye Hukuk Mahkemesinin 19/02/2019 tarihli ve E.2017/397, K.2019/56 sayılı kararı ile, davacının ta nımazlarında bulunan bahçelere davalı sulama birli i tarafından verilmesi gerekenden az miktarda su verilmesi nedeni ile davacının a açlarında gelir kaybı olu tu unun teknik bilirki i raporları ile sabit oldu u, olu an gelir kaybının nedeninin davalı sulama birli i tarafından su verilmemesi oldu u, somut uyu mazlıkta davalı Polat Sulama Birli inin haksız fiilinden dolayı davacının a açlarında gelir kaybının meydana geldi i anla ılmakla, davacının a açlarında meydana gelen toplam 51.953,49 TL'nin davalıdan alınarak davacıya verilmesi gerekti ine karar verilmi , bu karara kar ı davalı vekili istinaf isteminde bulunulmu tur.

3. Gaziantep Bölge Adliye Mahkemesi 4. Hukuk Dairesinin 10/12/2019 tarihli ve E.2019/1708, K.2019/1489 sayılı kararı ile, Bakanlar Kurulu kararıyla kurulan Sulama Birliklerinin; 6200 sayılı DS Umum Müdürlü ü Te kilat ve Vazifeleri Kanunu, 1580 sayılı Belediyeler Kanunu, 442 sayılı Köy Kanunu ve 5442 sayılı 1 dairesi Kanunu'nda yer alan düzenlemelerle yönetildi i; Sulama Birliklerine ait tesislerin yapımı, bakım ve onarımlarının Devlet Su leri ekipmanlarınca yapıldı ı ve masrafların DS Genel Müdürlü ü bütçesinden kar ılandı ı; Birlik personelinin atanmasının ise, 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu ile 23 Haziran 1987 tarihli ve 19496 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanan " 1 Özel dairesi ve Belediyelerin Kurdukları Birlikler ve Bunlara Ba lı Döner Sermayeli Müessese ve letmelerde lk Defa Memuriyete Atanacaklara Ait Sınav Yönetmeli i'nde belirtilen esaslara göre yapıldı ı; bu nedenlerle davalı sulama birli inin kamu kurumu niteli inde oldu u; öte yandan kamu kurumu tarafından kamu kanunları uyarınca yapılmı tesislere bakma ve o tesisleri kullanma yükümlülü ünün yine kamu kanunlarından do an bir yükümlülük oldu u; o halde anılan nitelikteki bir kamu tesisinin gerek yapılmasındaki, gerekse kullanılması veya muhafazasındaki kusurdan do an zararların idari karar ve eylemlerden do an zararlar niteli inde oldu u; bu zararların ödetilmesi isteklerinin 11/02/1959 tarihli ve 17/15 sayılı Yargıtay çtihadı Birle tirme Kararının II. bendi hükmünce tam yargı davasının konusunu olu turdu u; bu davaların 2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun 2. maddesi hükmünce idari yargı yerinde açılması gerekece i; yargı yolu dava artı niteli inde olup taraflarca ileri sürülme bile mahkemece resen (kendili inden) göz önünde tutulması gerekti i; tüm bu sebeplerle ilk derece mahkemesi tarafından, davalı Sulama Birli i Ba kanlı ı yönünden davanın idari yargı yerinde görülmesi gerekti inden yargı yolu nedeniyle davanın reddine karar verilmesi gerekirken, bu davalı aleyhine davanın kabulü yönünde hüküm kurulması hatalı olup HMK. 353/1-a maddesinde belirtilen hallerde Dairelerince hüküm kurulması mümkün olmadı ndan kararın kaldırılarak kaldırma kararı do rultusunda i lem yapılması için dosyanın ilk derece mahkemesine gönderilmesine karar verilmi tir.

4. **Do an ehir Asliye Hukuk Mahkemesinin 25/02/2020 tarihli ve E.2020/8, K.2020/35 sayılı kararı ile,** tüm dosya kapsamı birlikte de erlendirildi inde; davalı sulama birli inin kamu tüzel ki ili ine haiz bir kurum oldu u, bu nedenle sulama kanallarındaki bakım eksikli i nedeniyle davacının ta nımazında meydana gelen zarara ili kin tazmin talebine ili kin davanın idari yargıda görülmesi gerekti i, adli yargı yolunun caiz olmadı ı, 6100 sayılı HMK'nun 114/1 -b ve 115/2 maddeleri gere ince yargı yolunun caiz olmaması nedeniyle usulden reddine karar verilmi , bu karar kesinle mi tir.

5. Davacı vekili bu kez; davalı idarece su verilmemesi sebebiyle u radı nı iddia etti i zararlarına kar ılıklı imdilik 51.953,49 TL maddi tazminat istemiyle idari yargı yerinde dava açmı tir.

## **B. dari Yargıda**

6. **Malatya 2. dare Mahkemesinin 16/11/2020 tarihli ve E.2020/466 sayılı kararı ile,** davacı ile davalı Sulama Birli i arasında yapılmı bir sulama beyan sözleşmesine dayalı olarak ortaya çıkan uyu mazlı ın özel hukuk hükümlerine göre çözümlenmesi gerekece inden, davanın adli yargı yerinde çözümlenmesi gerekti i sonucuna varıldı ı gerekçesiyle, Uyu mazlık Mahkemesinin Kurulu ve leyi i Hakkında Kanun'un 19.maddesi uyarınca adli yargı dava dosyasının istenilmesine, görevli yargı yerinin belirlenmesi için dosyanın Uyu mazlık Mahkemesine gönderilmesine ve dosya incelemesinin görev konusunda Uyu mazlık Mahkemesince karar verilmeye kadar ertelenmesine karar

verilmi tir.

### III. LG L HUKUK

#### Mevzuat

7. 2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun " dari Dava Türleri ve dari Yargı Yetkisinin Sınırı" ba lıklı 2. maddesinde, idari dava türleri: a) dari i lemler hakkında yetki, ekil, sebep, konu ve maksat yönlerinden biri ile hukuka aykırı olduklarından dolayı iptalleri için menfaatleri ihlal edilenler tarafından açılan iptal davaları, b) dari eylem ve i lemlerden dolayı ki isel hakları do rudan muhtel olanlar tarafından açılan tam yargı davaları, c) Tahkim yolu öngörülen imtiyaz artla ma ve sözleşmelerinden do an uyu mazlıklar hariç, kamu hizmetlerinden birinin yürütülmesi için yapılan her türlü idari sözleşmelerden dolayı taraflar arasında çıkan uyu mazlıklara ili kin davalar olarak sayılmı tir.

8. Anayasa'nın 168. maddesinde;

*"Tabiî servetler ve kaynaklar Devletin hüküm ve tasarrufu altındadır. Bunların aranması ve i letilmesi hakkı Devlete aittir. Devlet bu hakkını belli bir süre için, gerçek ve tüzelki ilere devredebilir. Hangi tabiî servet ve kayna n arama ve i letmesinin, Devletin gerçek ve tüzelki ilerle ortak olarak veya do rudan gerçek ve tüzelki iler eliyle yapılması, kanunun açık iznine ba lıdır. Bu durumda gerçek ve tüzelki ilerin uyması gereken artlar ve Devletçe yapılacak gözetim, denetim usul ve esasları ve müeyyideler kanunda gösterilir."* denilmek suretiyle devletin do al kaynakların aranması ve i letilmesi hakkını kanunla belli esaslar ve süreler için gerçek ve tüzel ki ilere devredilebilece i kabul edilmi tir.

9. 18/12/1953 tarih 6200 sayılı Devlet Su leri Genel Müdürlü ünün Te kilat ve Görevleri Hakkında Kanun'un 1-23. maddeleri 02/07/2018 tarihi ve 703 sayılı Kanun Hükmünde Kararnamenin 69. maddesi ile ilga edilmi tir.

10. DS Genel Müdürlü ü'nün görev ve yetkileri kapsamında çıkarılan, sulama birliklerine ili kin 08.03.2011 tarih ve 6172 sayılı Sulama Birlikleri Kanunu'nun "Amaç ve kapsam" ba lıklı 1. maddesi öyledir:

*"(1) Bu Kanunun amacı; ülkenin su varlık ve kaynaklarının rasyonel kullanımı maksadıyla umumi sulardan faydalanmak üzere Devlet Su leri Genel Müdürlü ü tarafından in a edilmi veya halen in a edilmekte olan ya da in a edilmesi planlanan sulama tesislerini gayelerine uygun ekilde kullanmak, i letmek, Devlet Su leri Genel Müdürlü ünün onayını almak suretiyle i lettirmek, bu tesislerin bakım, onarım ve yönetim sorumlulu unu yürütmek, tesisi geli tirmeye yönelik yeni projeler yapmak, yaptırmak veya tesisi yenilemekle görevli sulama birliklerinin kurulu u, organlar ile görev ve yetkilerini düzenlemektir.*

*(2) Sulama birlikleri kamu tüzel ki ili ine sahip olup, bu Kanunda hüküm bulunmayan hallerde özel hukuk hükümlerine tabidir."*

11. "Tanımlar" ba lıklı 2. maddesi öyledir:

*"...i) Su kullanıcı: Görev alanında sulama yapan veya yapacak olan gerçek ya da tüzel ki iyi,*

*j) (De i ik:19/4/2018-7139/46 md.) Su kullanım hizmet bedeli tarifesi: Su*

*kullanıcılarına suyun ula tırılması, birli in tüzel ki ilik kazanmasından önce görev alanı içinde açılmı olan yeraltı suyu kuyuları ile yapılanlar da dâhil olmak üzere sulamadan dönen fazla suyun uzakla tırılması, birli in sorumlulu undaki sulama tesisinin mütemmim cüzü olan servis yolları için birlikçe yapılan yönetim, bakım ve onarım, yatırım geri ödeme, finansman, personel, mal ve hizmet alım ve enerji kullanım giderleri gibi her türlü gideri kar ılayacak ekilde, sulama birliklerince su kullanım hizmet bedellerinin belirlenmesinde asgari de er olarak alınan ve Bakan tarafından onaylanan tarifeyi..."*

12. "Birli in görev alanı ve çalı ma konuları" ba lıklı 3. maddesi öyledir:

*"(1) Birliklere devredilen tesislerin hizmet alanı, birliklerin görev alanı olup sınırları, kapsamı ve ismi DS tarafından belirlenir.*

*(2) Bir görev alanı içerisinde aynı amaçla birden fazla birlik kurulamaz.*

*(3) Birlik, devraldı ı tesislerin i letme, bakım, onarım ve yönetim sorumlulu unu çerçeve ana statüde ve devir sözleşme mesinde yer alan esaslara uygun olarak yürütür.*

*(4) Birli in çalı ma konuları unlardır:*

*a) Görev alanı içerisinde yer alan tesislerin i letme, bakım, onarım, yönetim ve yenileme hizmetlerini usul ve esaslarına uygun olarak yapmak.*

*b) Katılım payını, su kullanım hizmet bedelini ve uygulanan cezaları tahsil etmek.*

*c) Devraldı ı tesislerin yatırım bedellerini geri ödemek.*

*ç) Devraldı ı tesisi DS 'nin onayını almak suretiyle geli tirmek, bu tesis ile ilgili yeni projeler yapmak veya yaptırmak.*

*d) Görev alanı içerisinde su miktarına ba lı olarak ekilecek bitki desenini Tarım ve Köyi leri Bakanlı ının ilgili birimleri ile i birli i yaparak planlamak.*

*e) Görev alanı içerisinde öngörülen üretim hedeflerinin gerçekte mesine katkıda bulunmak üzere gerekli tedbirleri almak.*

*f) Sulama ve di er tarımsal konularda faaliyet gösteren kurumlarla i birli i yaparak ara tırma, geli tirme ve e itim çalı malarında bulunmak.*

*g) Amaç ve görevleri ile ilgili konularda ulusal ve uluslararası geli meleri takip etmek.*

*) Ortak tesisler için DS 'ce sarf olunan i letme ve bakım masraflarından kendi payına dü en miktarı ödemek."*

13. "Denetim ve birlik mallarının durumu" ba lıklı 18. maddesi öyledir:

*"(De i ik: 19/4/2018-7139/49 md.) (1) Birliklerin denetimi DS veya Bakanlık tarafından yapılır. Birlikler mali yönden yılda bir defa ayrıca Maliye Bakanlı ının denetimine tabidir. Bu denetimler sonucunda düzenlenecek raporların bir örne i, gerekli i lemlerin yapılması için Bakanlı a gönderilir.*

*(2) Denetim sonucunda birli in zarara u ratıldı ının tespit edilmesi halinde 10/12/2003 tarihli ve 5018 sayılı Kamu Malı Yönetimi ve Kontrol Kanununun 71 inci maddesi hükümleri uygulanır.*

*(3) Birlikler, Sayı tay tarafından do rudan denetlenebilir.*

*(4) Birli in devraldı ı sulama tesisi ve bütünleyici parçaları Devlet malı olup, bunlara zarar verenler hakkında 5237 sayılı Kanunun kamu malına zarar verme ile ilgili ceza hükümleri tatbik olunur."*

14. "Birlik tüzel ki ili inin sona ermesi" ba lıklı 20. maddesi öyledir:

*"(De i ik: 19/4/2018-7139/50 md.) (1) Birli in amacına ula amayaca ının tespit edilmesi durumunda birlik, DS 'nin teklifi üzerine Bakan onayı ile feshedilir.*

*(2) Birli in tasfiyesi DS tarafından yürütülür. Tasfiyenin usul ve esasları çerçeve ana statü ile düzenlenir.*

*(3) Tüzel ki ili i sona erdirilen sulama birlikleri tarafından i letilen sulama tesisleri*

*hakkında 18/12/1953 tarihli ve 6200 sayılı Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü'nün Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun hükümleri uygulanır."*;

15. 19/04/2018 tarihli 7139 sayılı Kanun'un 51. maddesi ile bu Kanun'a eklenen Ek 1. maddesi şöyledir:

*"(1) Birlik görev alanında yer alan her su kullanıcısı gerçek ve tüzel kişisel sulama tesisinden faydalanabilmek için o birliğe üye olmak zorundadır.*

*(2) İlk üyelik kaydı sırasında bir defaya mahsus olmak üzere DS'nin belirlediği katılım payı tahsil edilir.*

*(3) Birlik üyeleri birlik tarafından tahakkuk ettirilen su kullanım hizmet bedelini ve borçlarını düzenli olarak ödemek, birlik tarafından su yetersizliğine bağlı olarak yapılan ekim planlamasına uymak, sulama planlaması ve su dağıtım ve münevver programlarına katılmak, arazisi üzerinde yer alan sulama tesisini korumak, kişisel kusurlarından dolayı meydana gelen zararları gidermek, aksi takdirde bu zararları gidermek için birliğin yapacağı her türlü harcamayı birliğe ödemek, birliğin sorumluluğunda olan tesisler ile kullanılan her türlü ekipmana zarar vermemek, zarar verilmesi durumunda bu zararı tazmin etmek, birliğin sorumluluğunda olan tesisler üzerinde yapılan işletme, bakım ve onarım çalışmaları için arazisine girilmesine izin vermek ve sulama tesisinden faydalanma sözleşmesini imzalamak zorundadır.*

*(4) Su kullanıcısı olma vasfını kaybedenlerin üyelikleri resen sonlandırılır.*

*(5) Birlikler gelirlerini, birlik ana statüsünde belirtilen usul ve esaslara uygun olarak tahsil eder. Birlikler vadesinde ödenmeyen alacaklarını genel hükümlere göre tahsil eder.*

*(6) Birlik görev alanı dışında kalan su kullanıcılarından, suladıkları her dekar arazi başına su kullanım hizmet bedelinin iki katı ücret alınır.*

*(7) Birliğe Bakan tarafından görevlendirilen kamu personeli Bakan, görevlendirme süresince kurumundan aylıklı izinli sayılır ve kadrosuna başlı olarak ödenen her türlü aylık, mali ve sosyal haklarının kurumu tarafından ödenmesine devam olunur. Bu şekilde görevlendirilenlere, damga vergisi hariç herhangi bir vergi ve kesintiye tabi tutulmaksızın, sulama birliğine hizmet alanı 1.000 hektara kadar olanlar için (10.000) gösterge rakamının, 1.000 hektar dâhil 10.000 hektara kadar olanlar için (15.000) gösterge rakamının ve 10.000 hektar ve fazla olanlar için (20.000) gösterge rakamının memur aylık katsayısı ile çarpımı sonucu bulunacak tutarda her ay huzur hakkı ödenir. Bakan'a ödenecek huzur hakkı prime esas kazançta dâhil edilmez.*

*(8) Yapılan denetimler sonucunda maksadına ulaşamayan tespit edilen sulama birlikleri, sulama tesislerinden beklenen faydanın ve sürdürülebilir işletme yönetiminin sağlanabilmesi maksadıyla ve DS'nin gerekli görmesi halinde Bakan onayıyla bu birliklerden birinin tüzel kişisi altında birleştirilebilir. Birleştirilen sulama birliklerinden fesholunan birlik veya birliklerin tüzel kişisi, Bakan onayı tarihi itibarıyla kendiliğinden sona erer. Birleştirilmenin onay tarihinden itibaren bir ay içerisinde, bünyesinde birleştirilen üyelerin birliğin ana statüsünde bu birlik tarafından gerekli değişiklikler yapılarak Bakanlıkta sunulur. Birleştirilme öncesi birliğe üye olan su kullanıcılarının birlik üyelikleri, birleştirilmeden sonra da devam eder. Birliklerde görev yapanların, birleştirilme öncesine ait mali ve cezai sorumlulukları devam eder. Fesih işlemleri sonucu tüzel kişisi sona eren birliklerin personeli, taşınmaz ve taşınmaz malvarlığı, hakları, borç ve alacakları bünyesinde birleştirilme ile birlikte gerçekleşen birliğe geçer."*

16. "Mevcut birlikler" başlıklı Geçici 1. maddesi şöyledir:

*"(1) Bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarihte 26/5/2005 tarihli ve 5355 sayılı Mahalli İdare Birlikleri Kanununa göre kurulmuş olan sulama birlikleri onsekiz ay içinde durumlarını bu Kanuna uygun hale getirmek zorundadır. Aksi takdirde bu birliklerin tüzel kişisi kendiliğinden sona erer ve bu birlikler valinin görevlendireceği vali yardımcısı*

*ba kanlı ında; defterdarlık, tarım il müdürlü ü, DS bölge müdürlü ü ve il mahalli idareler müdürlü ü yetkililerinden olu an tasfiye komisyonu tarafından en geç iki ay içinde tasfiye edilir. Birli in tüm hak, alacak, borç ve 14/7/1965 tarihli ve 657 sayılı Devlet Memurları Kanununa tabi olmayan personeli ile birli e ait ta ınır ve ta ınmazlar bu Kanuna istinaden kurulan yeni birli e devrolunur...."*

#### **IV. NCELEME VE GEREKÇE**

##### **A. İlk nceleme**

17. Uyu mazlık Mahkemesinin Celal Mümtaz AKINCI'nın ba kanlı ında, Üyeler ükrü BOZER, Mehmet AKSU, Birol SONER, Aydemir TUNÇ, Nurdane TOPUZ ve Ahmet ARSLAN'ın katılımlarıyla yapılan 01/03/2021 tarihli toplantısında; 2247 sayılı Kanun'un 27. maddesi uyarınca yapılan incelemeye göre, 2247 sayılı Kanun'un 19. maddesinde öngörülen ekilde ba vuruldu u ve usule ili kin herhangi bir noksanlık bulunmadı ı anla ıldı ından, adli ve idari yargı yerleri arasında do an görev uyu mazlı ının esasının incelenmesine oy birli i ile karar verildi.

##### **B. Esasın ncelenmesi**

18. Raportör-Hakim Gülen AKAR PEHL VAN'ın, davanın çözümünde idari yargının görevli oldu u yolundaki raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan, ilgili Ba savcılarca görevlendirilen Yargıtay Cumhuriyet Savcısı Halil brahim Ç FTÇ ile Damı tay Savcısı Yakup BAL'ın davada idari yargının görevli oldu u yolundaki sözlü açıklamaları da dinlendikten sonra gere i görü ülüp dü ünüldü:

19. Dava, davacının tarlalarına davalı tarafından su verilmemesi nedeniyle olu tu u öne sürülen maddi zararın tazmini istemiyle açılmı tır.

20. Dava dosyasının incelenmesinden; Malatya li, Do an ehir lçesi, Polat Mahallesi, Kızılyazı Mevkiinde bulunan 2485 ve 2491 parsel sayılı ta ınmazlar üzerinde bulunan meyve a açlarına 2017 yılında davalı idarece su verilmemesi sebebiyle u radı ını iddia etti i zararlarına kar ılıklı ıslah hakkı saklı kalmak kaydıyla imdilik 51.953,49 TL maddi tazminatın 05/10/2017 tarihinden itibaren i letilecek yasal faiziyle birlikte tazmini istemiyle dava açıldı ı anla ılmı tır.

21. Dosyadaki bilgi ve belgeler ile yasal düzenlemeler birlikte de erlendirildi inde; davalı konumunda bulunan Polat Sulama Birli i'nin kanun gere i kurulan kamu tüzel ki ili i oldu u ve yürütmesi gereken hizmeti gere i gibi yerine getirmemesi nedeniyle meydana geldi i iddia edilen zararın giderilmesi amacıyla davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

22. Davalı Polat Sulama Birli i, yukarıda açıklanan mevzuat hükümleri do rultusunda, ülkenin su varlık ve kaynaklarının rasyonel kullanımı maksadıyla kamu tüzel ki ili ine haiz kanunla kurulmu bir kamu kurulu udur.

23. Böyle olmakla birlikte, bu kurulu un ki ilere sa ladı ı hizmete ili kin i lemlerinin yargısal denetimini yapacak yargı düzenini belirleyebilmek için, i lemin özel hukuk ili kilerinden veya kamusal yetkilerin kullanılmasından do up do madı ına bakmak gerekir.

24. Sulama i i, bir kamu hizmeti niteli ini ta ımakta olup, Sulama Birli i bu hizmeti, ilgili Kanunların belirledi i ilkeler ve özel hukuk kurallarına göre yürütmek durumundadır. Su kullanım taleplerinin hukuksal dayana ının kamu gücüne mi yoksa taraflar arasında yapılan sözleşme mi dayandı ının tespiti amacıyla, U.M.B.'nın 21/01/2021 tarihli ve E.2020/720 sayılı yazısı ile taraf vekillerinden, davacının Sulama Birli ine üye olup olmadığı ; iki taraf arasında yapılan bir sözleşmenin mevcut olup olmadığı ; ayet bir sözleşme varsa onaylı bir örneğinin ve davacının su kullanım bedellerinin hukuksal dayana ının gönderilmesi gerektiği bildirilmiştir ; ancak davacı ve davalı vekilince verilen cevaplarda davacının, Sulama Birli ine bir üyesi olmadığını, Sulama Birli i ile arasında herhangi bir sözleşmenin olmadığını ; davacı adına birlikçe herhangi bir su kullanım ücreti tahakkukunun yapılmadığını ve dolayısıyla davacı adına su kullanım ücret borcunun da bulunmadığını belirtmiştir.

25. idarenin yürütmekle yükümlü bulunduğu kamu hizmetine ilişkin olarak uygulamaya koyduğu plan ve projenin hukuka aykırı olduğu nedeniyle iptalleri için menfaatleri ihlal edilenler tarafından açılacak davalar ile idarenin aynı plan ve projeye göre meydana getirdiği yol, kanal, baraj, suyolları, su ebekesi gibi tesislerin kurulması, işletilmesi ve bakımı sırasında kişilere verdiği zararların tazmini istemiyle idari eylem ve işlemlerden dolayı kişisel hakları muhtel olanlar tarafından açılacak davaların görüm ve çözümünün, iptal ve tam yargı davaları kapsamında yargısal denetim yapan idari yargı yerine ait olduğu, idarece herhangi bir ayni hakka müdahalede bulunulduğu, özel mülkiyete konu taşınmazın kamulaştırılması veya plan ve projeye aykırı işlemler görüldüğü iddiasıyla açılacak müdahalenin men'ini ve meydana gelen zararın tazmini davalarının ise, mülkiyete tecavüzün önlenmesine ve haksız fiillere ilişkin özel hukuk hükümlerine göre adli yargı yerinde çözümleneceği, yerleşik yargısal içtihatlarla kabul edilmiş bulunmaktadır.

26. Anayasanın 125. maddesinin son fıkrasında, idarenin kendi eylem ve işlemlerinden doğan zararı ödemekle yükümlü olduğu kurala bağlanmış olup, bununla birlikte idarenin yürütmekle görevli olduğu bir hizmetin kuruluşunda, düzenlenmesinde veya işleyişinde nesnel nitelikli bozukluk, aksaklık veya baskı olarak tanımlanabilen hizmet kusurunun hizmetin kötü işlenmesi veya hiç işlenmemesi hallerinde gerçekleştiği ve bunun idarenin tazmin yükümlülüğünün doğmasına yol açtığı kabul edilmiştir.

27. Bu durumda açılan davanın, taraflar arasında yapılan sözleşme hükümlerine göre idarenin plan ve proje kapsamında yürütmekle yükümlü bulunduğu kamu hizmetine ilişkin olarak kurulmuş bir işleme karşı ya da bu nitelikteki işlemler ve eylemlerinden doğan zararların tazminine yönelik olarak 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 2/1. maddesinde belirtilen dava türlerinden olması nedenleriyle, uyuşmazlığın idari yargı yerinde çözümlenmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

28. Yukarıda belirtilen hususlar göz önünde bulundurularak; Malatya 2. derece Mahkemesinin 16/11/2020 tarihli ve E.2020/466 sayılı kararının reddi gerekmektedir.

## V. HÜKÜM

Açıklanan gerekçelerle;

A. Davanın çözümünde DAR YARGININ GÖREVLİ OLDÜĞÜ, UNA,

B. Malatya 2. dare Mahkemesinin 16/11/2020 tarihli ve E.2020/466 sayılı BA VURUSUNUN REDD NE,

01/03/2021 tarihinde, OY B RL LE KES N OLARAK karar verildi.

Ba kan  
Celal Mümtaz  
AKINCI

Üye  
ükürü  
BOZER

Üye  
Mehmet  
AKSU

Üye  
Bırol  
SONER

Üye  
Aydemir  
TUNÇ

Üye  
Nurdane  
TOPUZ

Üye  
Ahmet  
ARSLAN