Hukuk Bölümü 2008/195 E., 2009/200 K.

"İçtihat Metni"

Davacılar dilekçelerinde; Kırıklar Köyüne 1. Orman kadastrosunun 1948 yılında geldiğini, kadastro ve tahdit işleminin yapıldığını ve kesinleştiğini, Yargıtay içtihatları ve ilamlarına göre artık bu sınırların sonraki kadastro işlemlerinde değişmez sınırlar olduğunu; 1963-1964 yıllarında Arazi Kadastro Komisyonunun tapulama ve arazi kadastrosu işlemlerini tamamladığını ve ilan edildiğini, parsellerin malikleri adına tapulandığını; düzenlenen raporlarda taraf olan Orman ve Hazine İdarelerinin, parsellerin Cumhuriyetin kuruluşundan bu yana tarım toprağı olduklarını tespit ve kayıt altına aldıklarını; toplam 56 parsel için Hazine ve Orman İdaresinin Tapulama Mahkemesinde dava açtıklarını bu parsellerin 23'ünü orman idaresi, kalanını köy halkının kazandığını; daha sonra 1976'da Köye 2. orman kadastrosunun geldiğini, 1. Kadastronun aplikasyonu ve Orman Kanunu 2. madde işlemlerinin hiçbir yersel açı-mesafe ölçümü yapılmadan tamamlandığını ve askı ile ilan edildiğini, bu askıda aplikasyon haritasının bulunmadığını, sonra ortaya çıkarılan haritanın ise orijinalinde 1978 tarihli olduğunu; 1744 sayılı Yasa ile değişik Orman Kanununun 2. maddesinde; Orman olup da orman niteliğini tam olarak kaybetmiş tarla, bağ, zeytinlik gibi çeşitli tarım alanlarının orman sınırı dışına çıkarılacağını hüküm altına aldığını, (b) bendinde sınırlaması itirazsız kesinleşmiş tapulu arazinin mülkiyetinin tekrar tapu sahibine geçeceğini yazdığını; buna Karşın, 1976'da 1. tahdidin aplikasyonu ve 2. madde işlemi için gelen 2. orman kadastro komisyonunun, kanun hükmü hilafına, öncesi orman olup da orman niteliğini tam olarak kaybetmiş ve tarım arazisi niteliğini almış yerleri şartlara göre orman dışına çıkarmak yerine, kadim ziraat arazisi olan,1948 de yapılan 1. orman kadastrosunda verilen numara ve kişi adları ile ormana sınır tarla olarak zabıtlara geçen, tapulaması 1964 yılında itirazsız veya tapulama mahkemesi kararları ile kesinleşen, 1957 tarihli ve 171 numaralı hava fotoğrafında açıklık ve tarla olarak görülen, eski İzmir L-18 b-4 gizli memleket haritasında orman görünmeyen, bu memleket haritasına işlenmiş eski Orman Amenajman planında Z-1,Z-2 vb gibi ziraat arazisi olarak yer alan parsellerin tamamının, aynı tutanakla önce orman sınırları içine çekilmiş, ardından hazine adına orman sınırları dışına çıkarılmış olduğunu; bu mülkiyet hakkı gaspından tam 23 yıl sonra 1999 da Kırıklar Köyüne 4. orman kadastrosunun geldiğini, (3.sünün 1986 da büro çalışması olduğunu) aplikasyon ve 2/B işlemlerinin yapıldığını ve 23.08.1999 günü askı ile ilan edildiğini; son orman kadastrosunda Köylerine toplam 208 parsel tarlanın O.K.2/B işlemine konu edildiğini; taraf olan Kırıklar Köyü halkının böylece mülkiyet haklarının gasp edildiğinin farkına vardıklarını, 1976 tarihinde yapılmış olan aplikasyon ve 2. kadastro işlemi belgelerinin Tapu Sicil Müdürlüğüne ve Buca Kadastro Müdürlüğüne gönderilmemiş, Orman İdaresinin arşivinde saklanmış olduğunu; parsellerin,1948 de yapılan 1. orman tahdidinde orman sınırları dışında bulunduğunu, semt sınır noktaları ile özdeş olduğunu; Yasama Organının, orman kadastrolarında yapılan yanlışlarla mülkiyet hakkı gaspını önlemek üzere, 4999 sayılı Kanunla Orman Kanununun 9. maddesini değiştirdiğini, hakkı iade için "Hak düşürücü süre aranmayacağını " yasa hükmüne aldığını; 15. 28.08.2003 günü Çevre ve Orman Bakanına sundukları rapor üzerine kurulan 1. İnceleme Komisyonunun hazırladığı raporun, Köylerine yapılmış olan kastı aşan mülkiyet hakkı gaspının samimi itirafı olduğunu; bu rapor üzerine, 1948 tarihli 1. orman tahdidini esas alan yeni bir kadastro yapılması ve mülkiyet haklarının iadesi işleminin yapılmasının, Orman Genel Müdürlüğünden istenildiğini; bunun üzerine Orman Genel Müdürlüğünün daha üst düzeyde yeni bir komisyon görevlendirdiğini, Komisyonun araziyi gezdiğini, haksızlıkları mahallinde gördüğünü, raporunu yazarak önceki komisyonun tespitlerini onayladığını; bu 2. Komisyonun raporunun, 1976 ve sonrasında yapılan kadastroların 1948 tahdidine göre 2. kadastro olduğunu ve dolayısı ile yok hükmünde işlem olduğunu belirttiğini, köy halkının hakkını teslim ettiğini, ancak hakkın iade edilmediğini; hak kaybına uğrayan parsel sahiplerinin, Orman Kanununun 4999 sayılı kanunla değişik 9. maddesinin gereği yapılarak mülkiyet hakkının iadesini yinelediklerini; Orman Genel Müdürlüğünün 31.01.2005 tarihinde 96 No'lu Orman Kadastro Komisyonunu Kanunun 9. maddesinin gereğini yapmak ve tamamlamak üzere görevlendirdiğini; oluşturulan Komisyonda (Davacılardan)A. K.'nın köy temsilcisi, E. G.'in Ziraat Odası Temsilcisi, N. Ü.'ın ise bilirkişi olarak yer aldıklarını; Komisyonun birinci aşama tespitlerini iki ayrı rapor şeklinde kayıt altına aldığını ve Orman Genel Müdürlüğüne gönderdiğini; ancak Mayıs 2005'e gelindiğinde Komisyon Başkanı ve diğer iki üyenin köye gelmez olduklarını, dilekçeleriyle Davalı İdareyi görevi tamamlamaya davet ettiklerini ancak sonuç alamadıklarını; en sonunda Orman Genel Müdürlüğünün 20.06.2005 gün ve 3502/48-1812 sayılı yazıları ile hukuka aykırı olarak Orman Kanununun 9. maddesini uygulayamayacağını (Davacılardan)A. K.'ya bildirmiş olduğunu; yukarıdaki nedenlerle, Köy Tüzel Kişiliği ile 96 No'lu Orman Kadastro Komisyonunun üyelerinden A. K., E. G. ve N. Ü. olarak dava açmak zaruretinin hasıl olduğunu ifade ederek, sonuçta; Orman Genel Müdürlüğünün Orman Kanununun 9. maddesini uygulamaktan vazgeçmesinin iptal edilmesini, 31.01.2005 tarih ve 164 sayılı yazısı ile görevlendirdiği 96 No.lu Orman Kadastro Komisyonunun görevini tamamlaması ve askı ile ilanını yapması yönünde karar verilmesi istemiyle 06.10.2005 gününde adli yargı yerinde dava açılmıştır.

İZMİR 6. ASLİYE HUKUK MAHKEMESİ; 29.12.2005 gün ve E:2005/337, K:2005/542 sayı ile, Davacıların davasında özetle; Orman Kanunun 4999 sayılı kanunla değişik 9. maddesinin gereğini yapmak üzere görevlendirilen 96 nolu Orman Kadastro Komisyonunun ölçü, çizim, aplikasyon ve fenni hata tespit ettikten sonra, Orman Genel Müdürlüğünün 31/01/2005 gün ve 164 sayılı emrine aykırı olarak görevini tamamlamadan yine Orman Genel Müdürlüğünce hukuka aykırı olarak ve Devlet ciddiyetine yakışmayacak şekilde geri çekilmesi ve komisyonun çalışmalarını tamamlamasının engellemesine karşı iptal ve 31/01/2005 günlü görevlendirme yazısı gereği işlemin tamamlanmasının sağlanmasına karar verilmesini istemiş oldukları;Davalı vekilinin savunmasında özetle; öncelikle kişilerle yönetim arasında yönetim hukukundan doğan uyuşmazlıkların yönetsel yargının görev alanına girdiğini, davacılar tarafından açılmış bulunan davanın niteliği itibarı ile Yönetsel eylem ve işlemden kaynaklandığını bu nedenle davanın idari yargının görev alanına girdiğini, davanın süresi içerisinde açılmadığını ve bu nedenle zamanaşımı yönünden davanın reddine karar verilmesini, dava konusu Kırıklar köyünde ilk orman tahdidinin 1948 yılında 3116 sayılı yasa gereği 5 nolu komisyon tarafından yapılarak kesinleştiğini, 1975 yılında aynı köyde ilk tahdidin aplikasyonu ve 1744 sayılı yasa ile değişik 2 madde uygulamasına 16/10/1975 yılında başlanıldığını ve 23.07.1976 yılında ilan edilerek kesinleştiğini, 1984 yılında 9 nolu orman kadastro komisyonunca 2896 sayılı yasaya göre 2/B madde uygulamasının yapıldığını ve kesinleştiğini, Orman Genel Müdürlüğü Kadastro ve Mülkiyeti Dairesi Başkanlığının 31/01/2005 tarih ve B 18 1 OGM 0.00.02.0/Kom/96/6/-64 sayılı emirleri ile İzmir ili Buca ilçesi Kırıklar köyü orman kadastro çalışmaları hakkında incelemelerde bulunmak vasıf ve mülkiyet değişikliği getirmeyen fenni hataların tespiti için 4999 sayılı yasayla değişik 9. maddesi gereğince 96 nolu orman kadastro komisyonun görevlendirildiğini, komisyonca çalışmalara başlandığını ve bu çalışmaların sonucunda 21/4/2005 tarihli fenni hataların tespiti tutanağının düzenlendiğini beyanla davacılar tarafından açılan davanın hukuki dayanaktan yoksun ve yersiz açılması nedeni ile davanın reddine karar verilmesini istemiş olduğu; Davacıların Orman Yasasının 4999 Sayılı Yasa ile değişik 9.maddesinin gereğini yapmak üzere görevlendirilen 96 nolu orman kadastro komisyonunun ölçü, çizim, aplikasyon ve fenni hata tespit ettikten sonra Orman Genel Müdürlüğünün 31/01/2005 tarih ve 164 nolu emrine aykırı olarak görevini tamamlamadan ve Orman Genel Müdürlüğünce geri çekilmesi ve Orman Kadastro Komisyonunun çalışmalarının tamamlanmasının engellenmesine karşı iptal ve 31/01.02005 günlü görevlendirme yazısı gereğinin tamamlanmasını sağlanmasını istedikleri; Orman Genel Müdürlüğünün 31/01/2005 tarihli 164 sayılı emri idari bir işlem olduğu gibi görevlendirilen Orman Kadastro Komisyonunun çalıştırılmaması ve geriye çekilmesinin de idari bir eylem olduğu, bu işlem ve eylemin iptali ve gereklerinin yerine getirilip getirilemeyeceği konusunda görev idari yargıda bulunduğundan, Mahkemelerinin görevsizliğine, idari yargının görevli olduğuna karar vermenin gerektiği; yukarıda belirtilen nedenlerle; Davacıların, Orman Yasasının 4999 Sayılı Yasa ile değişik 9.maddesinin gereğini yapmak üzere görevlendirilen 96 nolu orman kadastro komisyonunun ölçü, çizim, aplikasyon ve fenni hata tespit ettikten sonra Orman Genel Müdürlüğünün 31/05/2005 tarih ve 164 nolu emrine aykırı olarak görevini tamamlamadan ve Orman Genel Müdürlüğünce geri çekilmesi ve Orman Kadastro komisyonunun çalışmalarının tamamlamasının (engellenmesine) karşı iptal ve 31/01/2005 günlü görevlendirme yazısı gereğinin tamamlanmasının sağlanmasını istemiş oldukları, Orman Genel Müdürlüğünün 31/01/2005 tarih 164 sayılı emrinin idari bir işlem olduğu gibi görevlendirilen orman kadastro komisyonunun çalıştırılmaması veya geriye çekilmesinin de idari bir eylem olduğu; bu işlem ve

eylemin iptal ve gereklerinin yerine getirilip getirilmeyeceği konusunda görevin idari yargıda bulunduğu gerekçesiyle görevsizlik kararı vermiş; bu karar kesinleşmiştir.

Davacılar bu defa, Davalı Orman Genel MüdürIüğünün, Orman Kanununun 9. maddesinin uygulanması için bizzat görevlendirdiği 96 No'lu orman kadastro komisyonunun görevini tamamlamadan geri çekmesinin ardından, komisyonun görevini tamamlaması yönündeki taleplerini reddeden (20.06.2005 gün ve 3502/48-1812 sayılı) kararının iptali istemiyle 3.4.2006 gününde idari yargı yerinde dava açmıştır.

İZMİR 4. İDARE MAHKEMESİ; 21.11.2007 gün ve E:2006/1358, K:2007/1654 sayı ile davanın, İzmir Buca İlçesi Kırıklar Köyünde fenni hataların tesbiti amacıyla Orman Kanununun 4999 sayılı Kanunla değişik 9. maddesi uyarınca görevlendirilen 96 nolu Orman Kadastro Komisyonu çalışmalarının sürdürülmesi amacıyla idareye yapılan başvurunun, orman tahdit sınırları içinde kalan taşınmazlar için idare aleyhine açılmış davalar bulunması ve yargı yerince verilecek kararların vasıf ve mülkiyet değişikliği getirecek olması nedeniyle söz konusu taşınmazda 4999 sayılı Yasa kapsamında düzeltme imkanının bulunmadığı gerekçesiyle reddine ilişkin Orman Genel Müdürlüğünün 20.6.2005 tarih ve 48-1812 sayılı kararının iptali istemiyle açılmış olduğu; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 14. maddesinin 3/a bendinde dava dilekçelerinin görev ve yetki yönünden inceleneceği, 15. maddesini 1/a bendinde de, adli ve askeri yargının görevli olduğu konularda açılan davaların reddine karar verileceğinin kurala bağlanmış bulunduğu; 6831 sayılı Orman Kanununun 9.maddesine 4999 sayılı Kanunun 4.maddesi ile eklenen 7. fıkrasında, orman tahdidi veya kadastrosu yapılıp ilan edilerek kesinleşmiş yerlerde, vasıf ve mülkiyet değişikliği dışında aplikasyon, ölçü, çizim ve hesaplamalardan kaynaklanan yüzölçümü ve fenni hatalar tespit edildiğinde, bu hataların Orman Genel Müdürlüğünün bilgisi ve denetimi altında orman kadastro komisyonlarınca düzeltileceği, düzeltmenin, 10.uncu maddeye göre ilan olunacağı, ilan tarihinden itibaren otuz gün içinde düzeltmenin kaldırılması amacıyla sulh hukuk mahkemesine dava açılmadığı takdirde yapılan düzeltmenin kesinleşeceği, düzeltmelerde 11 inci maddedeki hak düşürücü sürenin aranmayacağı hükmüne yer verildiği; dava dosyasının incelenmesinden, İzmir Buca İlçesi, Kırıklar Köyü Muhtarı ve Orman Kadastro Komisyon Üyesi olan davacılar tarafından, Kırıklar Köyünde bulunan birçok parsel için aplikasyon ve Orman Kanununun 2/B maddesi uyarınca uygulamaların yapıldığı ve bugüne kadar yirmiye yakın tapu iptal davasının açıldığı, Orman Kanununun 9.maddesinde, bu gibi yerlerde aplikasyon, çizim ve hesaplamalardan kaynaklanan hataların Orman Kadastro Komisyonunca düzeltileceğinin hükme bağlandığı belirtilerek aplikasyon ve ölçümde yapılan yanlışlık ve hataların düzeltilmesi ve yeni bir komisyon görevlendirilmesi yönünde idareye yaptıkları başvuru üzerine Orman Genel Müdürlüğünün 31.1.2005 tarih ve 96/6-164 sayılı emri ile Kırıklar Köyünde orman kadastro çalışmaları hakkında incelemelerde bulunmak, vasıf ve mülkiyet değişikliği getirmeyen fenni hataların tesbiti için 4999 sayılı Yasa ile değişik 9. madde uyarınca 96 nolu Orman Kadastro Komisyonunun görevlendirildiği, Komisyonun çalışmalara başlayarak düzenlediği 21.4.2005 tarihli Fenni Hataların Tesbiti Tutanağında Kırıklar Köyünde orman tahdit sınırları içerisinde kalan yerler için idarelerince açılmış tapu iptal davaları ile Köy Muhtarlığının aplikasyona itiraz davalarının devam ettiği, bu nedenle yargıya konu olan ve derdest olan yerlerde 6831 sayılı Yasanın 4999 sayılı Kanunla değişik 9. maddesine göre düzeltme yapılmamasına karar verilerek çalışmaların durdurulduğu, davacılar tarafından ise idareye yapılan değişik tarihli başvurular ile çalışmalara devam edilmesi amacıyla yeniden bir komisyon kurulması istenildiği, bu isteğin yukarıda belirtilen gerekçelerle reddi üzerine işbu davanın açıldığının anlaşıldığı; yukarıda anılan 6831 sayılı Yasanın 4999 sayılı Yasa ile değişik 9. maddesinin 7.fıkrasında, vasıf ve mülkiyet değişikliği dışında aplikasyon, ölçü, çizim ve hesaplamalardan Kaynaklanan yüzölçüm ve fenni hataların orman kadastro komisyonlarınca düzeltileceği, düzeltmeye karşı ilan tarihinden itibaren 30 gün içinde Sulh Hukuk Mahkemesine dava açılacağının açıkça kurala bağlanmış olduğu; bu durumda 96 Nolu Orman Kadastro Komisyonunca düzenlenen 21.4.2005 tarihli Fenni Hataların Tesbit Tutanağına karşı yapılan itiraz ile 6831 sayılı Yasanın 9. maddesinin uygulanması isteminden doğduğu anlaşılan uyuşmazlığın görüm ve çözümünün yukarıda anılan yasa hükmü uyarınca adli yargının (Sulh Hukuk Mahkemesinin) görevine ait bulunduğu; açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı Yasanın 15. maddesinin 1/a bendi uyarınca mahkemelerinin görevi dışında kalan davanın görev yönünden reddine karar vermiş; bu karar kesinleşmiştir.

İNCELEME VE GEREKÇE :

Uyuşmazlık Mahkemesi Hukuk Bölümü'nün, Ahmet AKYALÇIN'ın Başkanlığında, Üyeler: Mustafa KICALIOĞLU, Mahmut BİLGEN, Turan KARAKAYA, Ayper GÖKTUNA, Serdar AKSOY ve Muhittin KARATOPRAK'ın katılımlarıyla yapılan 05.10.2009 günlü toplantısında:

I-İLK İNCELEME : Dosya üzerinde 2247 sayılı Yasa'nın 27. maddesi uyarınca yapılan incelemeye göre; adli ve idari yargı yerleri arasında anılan Yasanın 14. maddesinde öngörülen biçimde olumsuz görev uyuşmazlığı doğduğu, idari yargı dosyasının davacı tarafın istemi üzerine son görevsizlik kararını veren Mahkemece Uyuşmazlık Mahkemesi'ne gönderildiği, Başkanlık yazısıyla adli yargı dava dosyasının Mahkemesinden istenildiği ve sonuçta usule ilişkin herhangi bir noksanlık bulunmadığı anlaşıldığından, görev uyuşmazlığının esasının incelenmesine oybirliği ile karar verildi.

II-ESASIN İNCELENMESİ : Raportör-Hakim Taşkın ÇELİK'in, davanın çözümünde idari yargının görevli olduğu yolundaki raporu ile dosyadaki belgeler okunduktan; ilgili Başsavcılarca görevlendirilen Yargıtay Cumhuriyet Savcısı Dr. İlknur ALTUNTAŞ ile Danıştay Savcısı Gülen AYDINOĞLU'nun davada idari yargının görevli olduğu yolundaki sözlü açıklamaları da dinlendikten sonra GEREĞİ GÖRÜŞÜLÜP DÜŞÜNÜLDÜ:

Dava, İzmir Buca İlçesi Kırıklar Köyünde fenni hataların tesbiti amacıyla 6831 sayılı Orman Kanununun 4999 sayılı Kanunla değişik 9. maddesi uyarınca görevlendirilen 96 nolu Orman Kadastro Komisyonunun görevini tamamlamadan geri çekmesinin ardından, çalışmalarının sürdürülmesi amacıyla idareye yapılan başvurunun, "orman tahdit sınırları içinde kalan taşınmazlar için idare aleyhine açılmış davalar bulunması ve yargı yerince verilecek kararların vasıf ve mülkiyet değişikliği getirecek olması nedeniyle söz konusu taşınmazda 4999 sayılı Yasa kapsamında düzeltme imkanının bulunmadığı" yolunda anılan komisyon tarafından düzenlenen Tutanakta belirtilen gerekçesiyle reddine ilişkin Orman Genel Müdürlüğünün 20.6.2005 tarih ve 48-1812 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır

6831 sayılı Orman Kanununun "Devlet Ormanları Orman Kadastrosu" başlıklı 7. maddesinde; "(Değişik madde: 05/06/1986 - 3302/2 md.)

(Değişik fıkra: 05/11/2003 - 4999 S.K./3. md.) Devlet ormanları ile evvelce sınırlaması yapılmış olup da herhangi bir nedenle orman sınırları dışında kalmış ormanların, hükmi şahsiyeti haiz amme müesseselerine ait ormanların, hususi ormanların, orman kadastrosu ve bu ormanların içinde ve bitişiğinde bulunan her çeşit taşınmaz malların ormanlarla müşterek sınırlarının tayini ve tespiti ile 2 nci madde uygulamaları ile ilgili olarak kadastrosu kesinleşmiş yerlerde tespit edilen fenni hataların düzeltilmesi işleri orman kadastro komisyonları tarafından yapılır.(Ek cümle: 15/01/2009-5831 S.K./2.mad) Ancak, henüz orman kadastrosuna başlanılmamış yerlerde, 3402 sayılı Kadastro Kanunu hükümlerine göre belirlenen orman sınırı, orman kadastro komisyonunca belirlenen orman sınırı niteliğini kazanır.

(Ek fıkra: 05/11/2003 - 4999 S.K./3. md.) Orman kadastro komisyonlarınca ormanların kadastrosu ve Devlet ormanlarında

yapılacak 2 nci maddenin (B) bendi uygulamaları resen, 2 nci maddenin (A) bendi uygulamaları müracaatın değerlendirilmesi ve Bakanlığın onayı ile bedelsiz olarak, hükmi şahsiyeti haiz amme müesseselerine ait ve hususi ormanlarda 2 nci maddenin (B) bendi uygulamaları ise bu ormanların sahiplerinin müracaatı üzerine bedeli karşılığında yapılır.

Orman kadastro komisyonları, Tarım Orman ve Köyişleri Bakanlığınca atanacak bir orman yüksek mühendisi veya orman mühendisinin başkanlığında, bir orman yüksek mühendisi veya orman mühendisi veya bunların bulunmaması halinde orman teknikeri, bir ziraat yüksek mühendisi veya ziraat mühendisi veya bunların bulunmaması halinde ziraat teknisyeni, mahalli ziraat odalarınca bildirilecek bir temsilci ile beldelerde belediye encümenince, köylerde köy muhtarlığınca bildirilecek bir temsilci olmak üzere bir başkan ve dört üyeden teşekkül eder.

(Değişik fıkra: 05/11/2003 - 4999 S.K./3. md.) Orman kadastro komisyonları ve amenajman heyetleri başkan ve üyelerine ödenecek tazminat ve harcırah miktarları her yıl bütçe kanunu ile belirlenir. Arazi çalışmalarının atama merkezleri dışında yapılması halinde arazi tazminatı yerine yurt içi gündelikler ödenir.

Komisyonların çalışma usul ve esasları yönetmelikle düzenlenir.";

8.Maddesinde " (Değişik madde: 05/06/1986 - 3302/3 md.)

Orman kadastrosunun ve bu Kanunun 2 nci maddesi gereğince orman sınırları dışına çıkarma işlemlerinin yapılacağı il ve ilçeler Tarım Orman ve Köyişleri Bakanlığınca belirlenir.

Kadastro çalışmalarının yapılacağı yerler en az bir ay önce radyo ve diğer yayın araçları ile ilan olunur.

Orman kadastrosu ve sınırları dışına çıkarma işlerine ait arazi çalışmalarının başlama tarihi ise, orman kadastro komisyonu tarafından en az 15 gün önceden çalışacak belde ve köylerle bunlara bitişik belde ve köylerin uygun yerlerine asılarak ilan edilir.

İlan işlemlerine ait usul ve esaslar yönetmelikle düzenlenir." ;

9. Maddesinde "(Değişik madde: 23/09/1983 - 2896/5 md.)

İlan işleri tamamlanan belde ve köylerde kadastrosu yapılacak ormanların sınırları komisyonlarca, arazi üzerinde belirlenir, ölçülür, varsa hava fotoğraflarına işaretlenir ve bu işlemler tutanakla tevsik edilir.(Ek cümleler: 15/01/2009-5831 S.K./3.mad) 3402 sayılı Kadastro Kanununa göre kadastrosuna başlanan çalışma alanlarında evvelce kesinleşmiş olan orman haritalarının kontrolü sonucunda tespit edilecek hesaplamalardan kaynaklanan yüzölçümü hataları 3402 sayılı Kanunun 4 üncü maddesine göre oluşan kadastro ekibince düzeltilir. Diğer vasıf ve mülkiyet değişikliği dışında kalan aplikasyon, ölçü ve çizimden kaynaklanan yüzölçümü ve fenni hatalar ise kadastro müdürlüğünce mahalli orman kuruluşuna bildirilir. Bildirim tarihinden itibaren onbeş günlük süre içerisinde orman kadastro komisyonu görevlendirilir.

Bu tutanak; sınırlandırılan ormanların işletme şeklini, ihtiva ettikleri ağaç türlerini, mülkiyet ve diğer ayni hakları, sınırda bulunan taşınmaz malların cinsini, maliklerinin ve işgal edenlerin ad ve soyadını, gösterilen veya verilen belgelerin tarih, numara ve nitelikleri ile ilgililer tarafından yapılan itirazları kapsayacak şekilde düzenlenir.

(Değişik fıkra: 05/06/1986 - 3302/4 md.) Tutanaklar, orman kadastrosu ve bu Kanunun 2 nci maddesinin (B) bendinin uygulamalarında her belde ve köy için, (A) bendinin uygulamasında ise bir veya birden fazla köy ve belde veya ilçe hudutları içinde kalan bütün köyler için tutulur ve tutanak defterine yazılır. Bu tutanaklar komisyon başkanı, üyeler, bilirkişiler ve hazır bulundukları takdirde orman içinde veya bitişiğinde taşınmaz mal sahibi olanlar ile kullananlar veya kanuni mümessilleri veya vekilleri tarafından imza edilir.

(Değişik fıkra: 05/11/2003 - 4999 S.K./4. md.) Kadastro ve diğer ormancılık hizmetleri için gerekli hava fotoğrafları ve haritalar Orman Genel Müdürlüğünce yapılır veya yaptırılır.

Ölçme metodlarına ait uygulanacak teknik hususlar yönetmelikte belirtilir.

Kadastrosu yapılan ormanların sınır noktaları sabit taş ve beton kazıklarla tespit edilir. Tespit edilen sınır noktalarının tahrip edilmesi veya yerlerinin değiştirilmesi yasaktır.

(Ek fıkra: 05/11/2003 - 4999 S.K./4. md.) Orman tahdidi veya kadastrosu yapılıp ilan edilerek kesinleşmiş yerlerde, vasıf ve mülkiyet değişikliği dışında aplikasyon, ölçü, çizim ve hesaplamalardan kaynaklanan yüzölçümü ve fenni hatalar tespit edildiğinde, bu hatalar Orman Genel Müdürlüğünün bilgisi ve denetimi altında orman kadastro komisyonlarınca düzeltilir. Düzeltme, 10 uncu maddeye göre ilan olunur. İlan tarihinden itibaren otuz gün içinde düzeltmenin kaldırılması amacıyla sulh hukuk mahkemesine dava açılmadığı takdirde yapılan düzeltme kesinleşir. Düzeltmelerde 11 inci maddedeki hak düşürücü süre aranmaz.";

10.maddesinde "(Değişik madde: 23/09/1983 - 2896/6 md.)

(Değişik fıkra: 05/06/1986 - 3302/5 md.) Sınırlaması ve bu Kanunun 2 nci maddesine göre, orman sınırları dışına çıkarma işlemleri bitirilen köy ve beldelere ait düzenlenen kadastro dosyaları Orman Genel Müdürlüğüne gönderilir. Orman Genel Müdürlüğünce bulunan şekli ve hukuki noksanlıklar komisyonlarca düzeltildikten sonra Orman Genel Müdürlüğünce ilgili valiliklere gönderilir. Kadastro işlemleri valinin onayı ile yürürlüğe girer. Kadastro tutanak suretleri haritaları ile birlikte orman kadastro komisyonlarınca ilgili köy ve beldelerin uygun yerlerine asılmak suretiyle ilan edilir. Ayrıca, tutanak suretleri Maliye ve Gümrük Bakanlığı ile Orman Genel Müdürlüğünün mahalli kuruluşlarına intikal ettirilir.

Asılma tarihi beldelerde belediye encümenlerinin, köylerde ihtiyar heyetlerinin tasdik edecekleri belgelerle tevsik olunur. Bu belgeler komisyon dosyalarında saklanır.

(Değişik fıkra: 05/11/2003 - 4999 S.K./5. md.) Kadastrosu tamamlanan ormanlara ait haritaların yapılmasında ölçme, hesap, tersimat ve aplikasyon işlerinde yetki ve sorumluluk harita ve kadastro mühendislerine aittir. Kadastro teknik standartlarına uygun olarak üretilen bu haritalar, harita ve kadastro mühendisinin kontrolünden sonra komisyon başkanınca tasdik olunur." ;

11.maddesinde ise "(Değişik madde: 05/11/2003 - 4999 S.K./6. md.)

Orman kadastro komisyonlarınca düzenlenen tutanakların askı suretiyle ilanı, ilgililere şahsen yapılan tebliğ hükmündedir. Tutanak, harita ve kararlara karşı askı tarihinden itibaren altı ay içinde kadastro mahkemelerine, kadastro mahkemesi olmayan yerlerde kadastro davalarına bakmakla görevli mahkemeye müracaatla sınırlamaya ve 2 nci maddeye göre orman sınırları dışına çıkarma işlemlerine Çevre ve Orman Bakanlığı, Orman Genel Müdürlüğü ve hak sahibi gerçek ve tüzel kişiler itiraz edebilir. Bu müddet içinde itiraz olmaz ise komisyon kararları kesinleşir. Bu süre hak düşürücü süredir. Ancak, tapulu gayrimenkullerde tapu sahiplerinin, on yıllık süre içerisinde dava açma hakları mahfuzdur.

Hak sahibi gerçek ve tüzel kişiler tarafından açılacak sınırlamaya itiraz davalarında hasım Orman Genel Müdürlüğü, 2 nci maddeye göre orman sınırları dışına çıkarma işlemlerine karşı açılacak itiraz davalarında ise hasım Çevre ve Orman Bakanlığı ile Orman Genel Müdürlüğüdür.

Orman Genel Müdürlüğünce açılacak davalarda hasım, hak sahibi gerçek ve tüzel kişiler ile Çevre ve Orman Bakanlığıdır.

Kadastrosu yapılıp kesinleşen Devlete ait ormanlar, tapu sicil müdürlüklerince hiçbir harç, vergi ve resim alınmaksızın orman vasfı ile, 2 nci maddeye göre orman sınırları dışına çıkarılan yerler halihazır vasfı ile kaydında belirtme yapılarak Hazine adına tapuya tescil olunur.(…

…)" denilmiştir.

6831 sayılı Kanuna dayanılarak hazırlanmış olan "6831 Sayılı Orman Kanununa Göre Orman Kadastrosunun Uygulanması Hakkında Yönetmelik"in 5.maddesinde Orman kadastro komisyonunun, 6831 sayılı Kanunun 7 nci maddesinde belirtildiği şekilde teşekkül edeceği, en az üç adet orman kadastro komisyonu başkanlığı bulunan yerlerde, Bakanlığın onayı ile orman kadastro komisyonları koordinatörünün görevlendirilebileceği, koordinatörün görevlerinin bu Yönetmeliğin yayımlanmasından sonra yürürlüğe konacak olan talimatla açıklanacağı, koordinatör ve orman kadastro komisyonları emrine ayrıca yeteri kadar teknik eleman ve memur verileceği belirtilmiş, Yönetmeliğin devamı maddelerinde atama, seçim, görev ve yetki hususlarına ayrıntılı olarak yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; İzmir Buca İlçesi, Kırıklar Köyü Muhtarı ve Orman Kadastro Komisyon Üyesi olan davacılar tarafından, Kırıklar Köyünde bulunan birçok parsel için aplikasyon ve Orman Kanununun 2/B maddesi uyarınca uygulamaların yapıldığı ve bugüne kadar yirmiye yakın tapu iptal davasının açıldığı, Orman Kanununun 9.maddesinde, bu gibi yerlerde aplikasyon, çizim ve hesaplamalardan kaynaklanan hataların Orman Kadastro Komisyonunca düzeltileceğinin hükme bağlandığı belirtilerek aplikasyon ve ölçümde yapılan yanlışlık ve hataların düzeltilmesi ve yeni bir komisyon görevlendirilmesi yönünde idareye yaptıkları başvuru üzerine, Orman Genel Müdürlüğünün 31.1.2005 tarih ve 96/6-164 sayılı emri ile Kırıklar Köyünde orman kadastro çalışmaları hakkında incelemelerde bulunmak, vasıf ve mülkiyet değişikliği getirmeyen fenni hataların tesbiti için 6831 Sayılı Orman Kanununun 4999 sayılı Kanun ile değişik 9. maddesi uyarınca 96 nolu Orman Kadastro Komisyonunun görevlendirildiği, Komisyonca yapılan çalışma neticesinde düzenlenen 21.4.2005 tarihli "Fenni Hataları Tespit Tutanağı"nda; Kırıklar Köyünde orman tahdit sınırları içerisinde kalan yerler için İdarece açılmış olan tapu iptal davaları ile köy muhtarlığının aplikasyona itirazı sonucu açılan davaların devam ettiği, yargıya konu taşınmazlar için yargılama sonucunda nasıl bir karar çıkacağının bilinmemesi ve verilecek kararın vasıf ve mülkiyet değişikliği getirecek olması nedeniyle bu gibi yerlerde 4999 Sayılı Kanun kapsamında düzeltme yapılması imkanının bulunmadığı belirtilerek, çalışmaların durdurulduğu; davacılar tarafından ise idareye yapılan değişik tarihli başvurular ile komisyonun çalışmalara devam ederek görevini tamamlamasını istedikleri, bu isteğin Orman Genel Müdürlüğünün 20.6.2005 tarih ve 48-1812 sayılı işlemi ile; 21.04.2005 tarihli "Fenni Hataları Tespit Tutanağı"ndan bahisle; bu aşamada yapılabilecek bir işlem bulunmadığı, yargıya konu taşınmazların davaları sonuçlanması sonrasında verilecek yargı kararlarına göre işlem yapılabileceği gerekçesiyle reddi üzerine, bu davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Mevzuat hükümlerine göre, Orman kadastro komisyonunun teşkilinin Bakanlığın yetkisinde bulunduğu, komisyonun çalışma usul ve esaslarının da Bakanlıkça hazırlanan yönetmelikle düzenlendiği; diğer taraftan Orman tahdidi veya kadastrosu yapılıp ilan edilerek kesinleşmiş yerlerde, vasıf ve mülkiyet değişikliği dışında aplikasyon, ölçü, çizim ve hesaplamalardan kaynaklanan yüzölçümü ve fenni hatalar tespit edildiğinde, bu hataların Orman Genel Müdürlüğünün bilgisi ve denetimi altında orman kadastro komisyonlarınca düzeltileceği, düzeltmenin, ilan olunacağı, ilan tarihinden itibaren otuz gün içinde düzeltmenin kaldırılması amacıyla sulh hukuk mahkemesine dava açılabileceği; orman kadastro komisyonlarınca düzenlenen tutanak, harita ve kararlara karşı askı tarihinden itibaren altı ay içinde kadastro mahkemelerine, kadastro mahkemesi olmayan yerlerde kadastro davalarına bakmakla görevli mahkemeye müracaat edilebileceği ancak, Komisyonun Bakanlıkça teşkili gibi idari işlem kimliği kazanan işlemlere karşı ise, idare mahkemelerinde dava açılabileceği açıktır.

Olayda, orman kadastro komisyonu kararlarına ilişkin bir itirazın ve iptal isteminin mevcut bulunmadığı; Orman Genel Müdürlüğünün 6831 Sayılı Kanunun 9. maddesine istinaden 31.1.2005 tarih ve 96/6-164 sayı ile 96 nolu Orman Kadastro Komisyonunu görevlendirmesinin idari bir işlem niteliğinde olduğu, bu işleminin uzantısı olarak; çalışmalarını durduran Komisyonun çalışmalara devam ederek görevini tamamlaması yönündeki davacı istemlerinin reddine ilişkin 20.6.2005 tarih ve 48-1812 sayılı işlemin de idari işlem niteliğini taşıdığı, bu idari işlemin iptali istemiyle açılan davanın görüm ve çözümünde ise, 2577 sayılı Yasanın 2/1-a maddesi uyarınca idari yargı yerinin görevli olduğu kuşkusuzdur.

Açıklanan nedenlerle, İdare Mahkemesi'nce verilen görevsizlik kararının kaldırılması gerekmiştir.

SONUÇ: Davanın çözümünde İDARİ YARGININ görevli olduğuna, bu nedenle İzmir 4. İdare Mahkemesi'nin 21.11.2007 gün ve E:2006/1358, K:2007/1654 sayılı GÖREVSİZLİK KARARININ KALDIRILMASINA, 05.10.2009 gününde OYBİRLİĞİ İLE KESİN OLARAK karar verildi.