

**ŞİKAYET NO** : 01.2013/364  
**KARAR TARİH** : 16/01/2014

## **RET KARARI**

**ŞİKAYETÇİ**

: .... ..,

**ŞİKAYET EDİLEN İDARE**

: 1-Çevre ve Şehircilik Bakanlığı  
Vekaletler Caddesi No:1  
Bakanlıklar/ANKARA  
2-İstanbul Valiliği Çevre ve Şehircilik İl  
Müdürlüğü Barbaros Bulvarı No: 137  
34349 Balmumcu  
Beşiktaş/İSTANBUL

**ŞİKAYETİN KONUSU**

: 4078 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanun uyarınca faaliyet gösteren yapı denetim şirketinde kontrol elemanı olarak çalışan şikayetçinin işinden istifasına yönelik bildirim noterce yapılması zorunluluğunun kaldırılması ve yalnızca İl Müdürlüğü'ne bildirim yeterli sayılması yönünde tavsiye kararı verilmesi talep edilmektedir.

**ŞİKAYET BAŞVURU TARİHİ**

: 16/07/2013

**LUSUL**

### **A. Şikayet Başvuru Süreci**

1)Şikayet başvurusu, Kurumumuza elektronik başvuru yolu ile gönderilen ve 16/07/2013 tarih ve 4788 sayı ile kayıt altına alınan, gerçek kişiler için şikayet başvuru formu vasıtasıyla yapılmıştır. Şikayet başvurusunun karara bağlanması için 28/03/2013 tarihli ve 28601 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulanmasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 41/1-a maddesi ve İmza Yetkileri Yönergesinin 7 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca, şikayetin incelenmesine ve araştırmasına geçilmiş, 01.2013/364 şikayet ve 01.2013/739 karar numaralı kısmen tavsiye, kısmen red önerisi Kamu Başdenetçisi'ne sunulmuştur.

## **B. Ön İnceleme Süreci**

2)Şikâyet başvurusunun yapılan ön incelemesinde; şikayet başvurusu ekinde yer alan ve elektronik ortamda Kurumumuza iletilen dilekçenin okunaklı olmaması ve şikayetçinin talebinin açık olarak belirtilmemesi nedeniyle şikayetçi ile iletişime geçilerek okunaklı dilekçe örneği temin edilip, şikayetçinin şikayetine ilişkin açıklamaları alınarak şikayetin inceleme ve araştırmasına engel bir eksikliğin bulunmadığı tespit edilmiştir.

## **II.OLAY VE OLGULAR**

### **A. Şikayetçinin Konu Hakkındaki Açıklamaları ve İddiaları**

3)Şikâyetçi, 4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanun uyarınca çalışmakta olduğu .... Şirketi'ndeki işinden şirketle karşılıklı anlaşmak suretiyle istifa ettiğini, istifasına ilişkin 27/05/2013 tarihli dilekçeyi elden İstanbul Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğü'ne sunduğunu ancak istifa dilekçesinin Yapı Denetim Şube Müdürlüğü'ne sunulması gerektiği gerekçesiyle dilekçenin kabul edilmediğini, Yapı Denetim Şube Müdürlüğü'ne sunulan dilekçenin de Şube Müdürlüğüne teslim alınmadığını, durumu e-mail yoluyla ilgili Bakanlığa bildirmesine rağmen herhangi bir cevap alamadığını iddia ederek, 18/06/2013 tarihinde BİMER'e yaptığı başvuru sonucunda Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliği'nin 16. maddesi hükmü uyarınca istifanın ancak noterlikçe keşide edilen bir istifaname ile yapılabileceği şeklinde yanıt aldığını belirterek; adı geçen yapı denetim kuruluşu şirket ile ilişkisinin Çevre ve Şehircilik Bakanlığı tarafından kesilmesi ve 4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanun uyarınca çalışan yapı denetim görevlilerinin şirketlerden istifalarında ilgili Bakanlığın İl Müdürlüğüne bildirim yeterli olması, yönünde tavsiye kararı verilmesini talep etmektedir.

### **B. İdarenin Şikayete İlişkin Açıklamaları**

4)Çevre ve Şehircilik Bakanlığı 20/08/2013 tarih ve ..... sayılı yazısında özetle; Bakanlığın önceki uygulamalarında yapı denetim elemanlarının görevli oldukları kuruluşlardan ayrılmak istedikleri zaman istifa dilekçelerini ilgili yapı denetim kuruluşlarına sunmalarının yeterli olduğunu ancak yapı denetim kuruluşlarınca bu istifaların Bakanlığa bildirilmediğini, dolayısıyla resmi bir kayıt olmadığından çalışanların kuruluşla ilişkilerinin kesildiği tarihi ispat edemedikleri ve istifa ettikleri tarihten sonra gerçekleşmiş bir aykırılıktan sorumlu tutulabilmelerinin mümkün olduğunu bu karışıklığın önlenmesi için kanuni düzenleme yapılarak 4078 sayılı Kanunun 6. maddesinde öngörülen süreler içerisinde çalışanların görevlerinden ayrılışlarının Bakanlığa ve çalışanın görevli olduğu yapıların ruhsatını veren idarelere bildirilmesi hususunun düzenlendiğini, yapı denetim sisteminde kayıtlı olan 24.500 denetçi, 30.700 kontrol elemanı ve 4.300 yardımcı kontrol elemanının istifa dilekçelerinin bizzat kendileri tarafından Bakanlığa sunulması durumunda karışıklıklar çıkacağı göz önüne alınarak Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliği ile istifa işleminin noterden yapılmasına ilişkin şartın getirilerek konunun düzenlendiğine ilişkin açıklamada bulunulmuştur.

5)İstanbul Valiliği Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğü 08.01.2014 tarih ve 160 sayılı yazısında; Yapı Denetimi Mevzuatı kapsamında yapılacak işlemlerin yönteminin; Çevre ve Şehircilik Bakanlığı tarafından 4708 sayılı Kanun, Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliği, Genelgeler ve Bakanlığın duyuruları doğrultusunda gerçekleştirildiğini şikayetçiye ait istifa işleminin de bu kapsamda değerlendirilerek ve noter istifası olmadığı için gerçekleştirilemediğini, istifanın dilekçeye istinaden yapılmasının ancak mevzuat değişikliği ile mümkün olabileceğini açıklayarak, şikayetçi tarafından Derince Noterliğince hazırlanan 13.09.2013 tarih ve 14184 yevmive nolu noter istifamesinin İl Müdürlüğü yerine Çevre ve Şehircilik Bakanlığına gönderildiğini, Bakanlığın sözü geçen istifanameyi 23.09.2013 tarihinde İl Müdürlüğüne gönderdiğini ve 09.10.2013 tarihinde ..... sayı ile kayda alındığını ancak bu evrağın kaydından önce .... Ltd. Şti. tarafından verilen ayrı bir Noter istifasının kayıtlarına 02.10.2013 tarih ve 65651 sayısı ile girmesi nedeniyle İl Müdürlüğüne 03.10.2013 tarihinde şikayetçinin ilişkisinin kesildiğini açıklamıştır.

## C. Olaylar

6)Şikayetçi, 4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanun uyarınca çalışmakta olduğu .... Ltd. Şti. ile karşılıklı şifahi olarak anlaşarak görevinden istifa ettiğine ilişkin bilginin yer aldığı dilekçeyi elden İstanbul Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğü'ne sunduğunu; ancak dilekçenin Yapı Denetim Şube Müdürlüğü'ne sunulması gerektiği gerekçesiyle dilekçenin İl Müdürlüğünce kabul edilmediğini ve aynı şekilde Yapı Denetim Şube Müdürlüğü'ne elden sunulan istifa dilekçesinin de Şube Müdürlüğünce teslim alınmadığını iddia ederek Kurumumuza şikayet başvurusunda bulunmuştur.

28/05/2013 tarihinde e-posta yoluyla Çevre ve Şehircilik Bakanlığı'na bilgi edinme başvurusunda bulunan şikayetçinin bu talebine Bakanlıkça herhangi bir cevap verilmemiştir.

18/06/2013 tarih ve 519589 sayılı yazı ile BİMER'e bilgi edinme başvurusunda bulunan şikayetçiye Çevre ve Şehircilik Bakanlığı Yapı İşleri Genel Müdürlüğü'nün 08/07/2013 tarih ve ..... sayılı yazısı ile Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliği'nin 16. maddesi bildirilmek suretiyle istifa etmek için noterlikçe keşide edilen istifanamenin gerektiği konusunda bilgi verilmiştir. Şikayetçi Kurumumuza şikayet başvurusunda bulunduktan sonra ..... Noterliğinin 13.09.2013 tarih ve ..... yevmive numarasıyla keşide edilen istifanamesini Çevre ve Şehircilik Bakanlığına ve çalıştığı .... Ltd. Şti. göndermiştir.

## D. Kamu Denetçisi Zekeriya Aslan'ın İnceleme ve Araştırma Bulguları

7)Kurumumuzun 31/07/2013 tarih ve 3419 sayılı yazısı ile Çevre ve Şehircilik Bakanlığına, Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 16. maddesinin 8. fıkrasında yer alan "*Yapı denetim kuruluşundan ayrılmak isteyen denetçi mimar, denetçi mühendis, kontrol ve yardımcı kontrol elemanları, bu isteklerini noterlikçe keşide edilecek bir istifaname ile yapı denetim kuruluşuna ve Yapı Denetim Komisyonuna bildirirler.*" hükmünün Yönetmelikte bulunma gerekçeleri ile istifanamenin noterlikçe keşide edilmeyip yapı denetim görevlilerince İl Müdürlüklerine sunulması suretiyle istifa işleminin gerçekleştirilmesi halinde doğabilecek sakıncaların bulunup bulunmadığı sorulmuş, 4 numaralı paragrafta açıklandığı üzere Çevre ve Şehircilik Bakanlığınca yazımıza cevap verilmiştir.

8)İstanbul Valiliği Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğüne hitaben yazılan 03.01.2014 tarih ve 63 sayılı yazı ile şikayetçinin istifa talebinin işleme konulup konulmadığı, konulmuş ise istifaya dayanak olan belgelerin ne olduğu, istifanın gerçekleştiği tarih ve şikayetçinin Bakanlıkla ilişkisinin kesildiği tarih sorulmuş olup; yazımız 5 numaralı paragrafta değinildiği şekilde Müdürlükçe yanıtlanmıştır.

## III.HUKUKİ DEĞERLENDİRME VE GEREKÇE

### A. İlgili Mevzuat

9)4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanun'un 6. maddesinin 1. fıkrasında yapı denetim kuruluşunun görevinden ayrılması yada bu kuruluşlarda çalışan mimar ve/veya mühendislerin birinin herhangi bir sebeple yapı ile ilişkisinin kesilmesi durumunda yapı denetim kuruluşunun durumu ve gerekçelerini en geç altı iş günü içinde yazılı olarak Bakanlığa ve ilgili idareye bildirme zorunluluğu düzenlenmiştir.

10)05.02.2008 tarih ve 26778 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliği'nin teknik personelin yapı denetim kuruluşunda istihdam esaslarının yer aldığı 16. maddesinin 8. fıkrasında ise yapı denetim kuruluşundan ayrılmak isteyen denetçi, mimar, denetçi mühendis, kontrol ve yardımcı kontrol elemanlarının, bu isteklerini noterlikçe keşide edilecek bir istifaneme ile yapı denetim kuruluşuna ve İl Yapı Denetim Komisyonuna bildirme zorunluluğu olduğu düzenlenerek bu durumlarda bildirimle ilgili kanuni sürelerin, istifanemenin tebliğ edildiği tarihinden itibaren başlayacağı hüküm altına alınmıştır.

11)Çevre ve Şehircilik Bakanlığının 07.05.2008 tarih ve 1315 sayılı Genelgesinin 6. maddesi " .... Benzer şekilde Yapı Denetimi Hakkında Kanun'un 6. maddesi gereği yapı denetim kuruluşlarından ayrılmak isteyen denetçi mimar ve denetçi mühendisler ile kontrol ve yardımcı kontrol elemanlarının bu isteklerini, noter kanalıyla, yalnızca yapı denetim kuruluşu ile Bayındırlık ve İskan Müdürlüklerine bildirmeleri gerekmektedir ...." şeklinde düzenlenmiştir.

12)Çevre ve Şehircilik Bakanlığının 27.12.2006 tarih ve 4161 sayılı Genelgesi ile bir üst paragrafta bahsi geçen Genelgenin birleştirilmesiyle oluşturulan 01.08.2013 tarih ve 6581 sayılı Genelgesinin 6. maddesi "... Benzer şekilde Yapı Denetimi Hakkında Kanun'un 6. maddesi gereği yapı denetim kuruluşlarından ayrılmak isteyen denetçi mimar ve denetçi mühendisler ile kontrol ve yardımcı kontrol elemanlarının bu isteklerini, noter kanalıyla, yalnızca yapı denetim kuruluşu ile Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüklerine bildirmeleri gerekmektedir ..." düzenlemesini içermektedir.

## **B. Kamu Denetçisi Zekeriya Aslan'ın Kamu Başdenetçisine Önerisi**

13) Kamu Denetçisi Zekeriya Aslan 01.2013/364 şikayet, 01.2013/739 karar numaralı tavsiye önerisinde; Yapı Denetimi Uygulama Yönetmeliğinin 16. maddesinin 8. fıkrasında yer alan "noterlikçe keşide edilecek bir istifaneme" düzenlemesinin hukuka uygun ancak hakkaniyete aykırı olduğunu belirterek, Yönetmelikte yer alan bu düzenlemenin zaman kaybına ve maddi külfete sebebiyet vermesi, Çevre ve Şehircilik Bakanlığınca 4708 sayılı Kanun uygulamalarının takibi amacıyla oluşturulan Yapı Denetim Sisteminin kullanılarak istifanın gerçekleştirilebilecek olması gerekçeleriyle, şikayetçinin şikayetinin kısmen kabulü karar verilmesi gerektiği değerlendirerek; Çevre ve Şehircilik Bakanlığınca Yapı Denetimi Sistemi alt yapısının uygun hale getirilmesi ve yukarıda bahsi geçen Yönetmelik hükmünün değiştirilmesi hususunda tavsiyede bulunulmasını Kamu Başdenetçisinin uygun görüşlerine arz etmiştir.

## **C. Hukuka ve Hakkaniyete Uygunluk Yönünden Değerlendirme ve Gerekçe**

14)Ülkemizde 17 Ağustos 1999 tarihinde yaşanan Gölcük depreminde yapıım hatalarından çöken binaların vahim sonuçları nedeniyle, can ve mal kayıplarının en aza indirilmesi amaçlanarak yapı mevzuatında köklü değişiklikler yapılmıştır. 13.07.2001 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 4708 sayılı Yapı Denetimi Hakkında Kanunda yapıların yapıım aşamasından kullanma izni alınan tarihe kadar sıkı bir şekilde denetlenmesi ve olası hasarlarda sorumluların belirlenmesi amaçlanmıştır.

15)9 numaralı paragrafta ve yukarıda bahsi geçen 4708 sayılı Kanun'un 6. maddesinde yapı denetim kuruluşu ve bu kuruluşlarda çalışan mimar, mühendis, kontrol elemanı gibi kişilerin yapı ile ilişkisinin kesilmesi halinde durumun ilgili idareye bildirilmesi zorunluluğu düzenlenmiş, Kanunun uygulanması için çıkarılan ve 10 numaralı paragrafta değinilen Yönetmeliğin 16. maddesinde de yapı denetim kuruluşlarında çalışanların istifaları özel bir şekilde düzenlenmiştir. Bu düzenlemenin amacını idare 4 numaralı paragrafta anlatılan hususları sayarak açıklamıştır.

**16)**İdare üstlendiği görevleri yerine getirebilmek için Anayasa ve kanunlara aykırı olmamak kaydıyla genel ve soyut nitelikte normlar koyarak düzenleme yetkisini kullanmaktadır. İdarenin düzenleme yetkisi, idarenin takdir yetkisinden ve belirlilik ve düzenli idare ilkelerinden kaynaklanmaktadır. İdarenin takdir yetkisi; idarenin belli bir kararı alıp almaması veya kanunda öngörülen çözümlerden istediğini seçme serbestisine sahip olması yada belirli bir konuda karar alabilmek için hangi şart ve durumların ortaya çıkması gerektiğini tespit etmek imkanına sahip olmasıdır. Belirlilik ve düzenli idare ilkeleri ise; idarenin takdir yetkisini nasıl kullanacağını göstermek için açık düzenlemeler yapmasıdır. İdare düzenleme yetkisini Anayasada öngörülen kanun, tüzük ve yönetmelik gibi düzenleyici işlemlerle kullanabilirken; bunların dışında Anayasada öngörülmeyen kararname, karar, genelge, tamim v.s. gibi düzenleyici işlemlerle yapabilir. İdarenin, düzenleme yapabilmesi için daha önceden yapılmış yasal bir düzenleme kural olarak zorunlu iken; bu yasal düzenlemede idarenin açıkça düzenleyici işlem yapma yetkisinin öngörülmesi zorunlu değildir.

**17)**Bir üst paragrafta anlatılan nedenlerle şikayet edilen idare 9, 10, 11 ve 12 numaralı paragraflarda yer alan kanun, yönetmelik ve genelge tarzında düzenlemeler ile takdir yetkisini kullanmak suretiyle düzenleyici işlem yapma yetkisini kullanmıştır. Tüm bu nedenlerle, şikayete konu olan Yönetmeliğin 16. maddesinin 8. fıkrasında yer alan istifanın noterlikçe keşide edilecek bir istifaname ile yapılması ve yapı denetim kuruluşu ile İl Yapı Denetim Komisyonuna bildirilmesi zorunluluğunun hukuka ve hakkaniyete aykırı bir yönünün bulunmadığı anlaşılmaktadır.

**18)**Diğer taraftan, şikayetçinin çalıştığı ..... Yapı Denetim Ltd. Şti. tarafından Yönetmelik hükümlerine uygun olarak..... 1. Noterliğinin 02.10.2013 tarih ve ..... sayı ile keşide edilen ve ilgili idarelere usulüne uygun olarak tebliğ edilen fesih ihbarnamesinin İstanbul Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğü kayıtlarına aynı gün girmesiyle şikayetçi ....'in Bakanlık ve yapı denetim kuruluşu şirket ile ilişkisinin 03.10.2013 tarihinde kesildiği anlaşılmıştır. Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun Uygulamasına İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin 34'üncü maddesinin 1/c bendi hükmü gereğince şikayetçinin ..... Yapı Denetim Ltd. Şti.'nden ilişkisinin Çevre ve Şehircilik Bakanlığı tarafından kesilmesine ilişkin şikayetin İdare tarafından yerine getirilmesi ve şikayet konusunun yukarıda anılan Yönetmeliğin 30. maddesindeki koşulları taşımadığı değerlendirildiğinden, şikayet başvurusu hakkında karar verilmesine yer olmadığı anlaşılmıştır.

#### **IV.HAK ARAMA ÖZGÜRLÜĞÜNE İLİŞKİN YASAL MEVZUAT**

##### **A. Dava Açma Süresinin Yeniden Başlaması**

**19)**14/6/2012 tarihli ve 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 21 inci maddesinin birinci fıkrası uyarınca, durmuş olan dava açma süresi gerekçeli ret kararının ilgiliye tebliğinden itibaren kaldığı yerden işlemeye başlayacaktır.

##### **B. Yargı Yolu**

**20)**2709 Sayılı 1982 Anayasası'nın Temel Hak ve Hürriyetlerin Korunması başlıklı 40. maddesinin 2.fıkrasında, "Devlet, işlemlerinde, ilgili kişilerin hangi kanun yolları ve mercilere başvuracağını ve sürelerini belirtmek zorundadır." hükmü yer almakta olup, 6328 sayılı Kamu Denetçiliği Kurumu Kanununun 20 inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca, ilgili idarenin işlemi ile birlikte yönetmelik hükümlerine karşı 60 günlük dava açma süresinden arta kalan süre içinde Danıştay'a yargı yolu açıktır.

## V.KARAR

Açıklanan gerekçelerle; şikayetçinin işinden istifasına yönelik bildirim noterce yapılması zorunluluğunun kaldırılması ve yalnızca İl Müdürlüğüne bildirim yeterli sayılmasına ilişkin şikayetinin **reddine**,

Şikayetçinin .....Yapı Denetim Ltd. Şti.'nden ilişkisinin Çevre ve Şehircilik Bakanlığı tarafından kesilmesine ilişkin şikayet başvurusu hakkında **karar verilmesine yer olmadığına**,

Bu kararın şikayetçiye ve Çevre ve Şehircilik Bakanlığı'na (İstanbul Valiliği Çevre ve Şehircilik İl Müdürlüğüne) tebliğine,

Türkiye Cumhuriyeti Kamu Başdenetçisi'nce karar verildi.

M.Nihat ÖMEROĞLU  
Kamu Başdenetçisi