

" ...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ : Yerel mahkemenin, 23.3.1988 günlü iptal isteyen kararından sonra eksiklik nedeniyle dosyanın geri çevrilmesi üzerine davalının savunmasını alarak verdiği ikinci başvuru kararına ilişkin 20.5.1988 günlü gerekçesi aynen şöyledir:

"Olayımızda davalı lehine uygulanma ihtimali bulunan 21.6.1987 tarih ve 3402 sayılı Kadastro Kanununun 45. maddesi 1. fıkrasında "Orman dışına çıkarılmış ve çıkarılacak yerlerde; değişik 6831 sayılı Orman Kanununun 2. maddesinin (B) bendinde belirtilen şehir, kasaba ve köy yapılarının toplu olarak bulunduğu yerleşim sahaları ile tarla, bağ, bahçe, meyvelik, zeytinlik, fındıklık, fıstıklık (Antep fıstığı) gibi tarım arazileri 31.12.1981 tarihinden önceki vergi kaydı veya geçerli bir belgeye dayanmak şartıyla 14. maddeye göre zilyetleri adına tesbit ve tescil edilir" denmektedir.

3402 sayılı yasanın 14. maddesi ise; "Tapuda kayıtlı olmayan ve aynı çalışma alanı içinde bulunan ve toplam yüzölçümü sulu toprakta 40, kuru toprakta 100 dönüme kadar olan (40 ve 100 dönüm dahil) bir veya birden fazla taşınmaz mal çekişmesiz ve aralıksız en az 20 yıldan beri malik sıfatıyla zilyetliğini belgelerle veya bilirkişi veyahut tanık beyanlarıyla ispat eden zilyedi adına tesbit edilir.

Sulu ve kuru toprak ayırımı 3083 sayılı kanun hükümlerine göre yapılır. Taşınmaz malın yukarıdaki fıkranın kapsamı dışında kalan kısmının zilyedi adına tesbit edilebilmesi için birinci fıkra gereğince delillendirilen zilyetliğin ayrıca aşağıdaki belgelerden birine dayandırılması lazımdır.

- A) 31.12.1981 tarihine veya daha önceki tarihlere ait vergi kayıtları,
- B) Tasdikli irade suretleri ile fermanlar,
- C) Muteber mütevellî sipahi, mültezim, temessük veya senetleri,
- D) Kayıtları bulunmayan tapu veya mülga hazinei hassa senetleri veya muvakkat tasarruf ilmühaberleri,
- E) Tasdiksiz tapu yoklama kayıtları,
- F) Mülkname muhasebatı atika kalemi kayıtları,
- G) Mübayaa istihkam ve ihbar hüccetleri,
- H) Evkaf idarelerinden tapuya devredilmemiş tasarruf kayıtları" hükmünü içermektedir.

45. madde bahsi geçen değişik 6831 sayılı orman kanunu 2. maddesinde ise "aşağıda belirtilen durum ve şartlara uyan yerler Devlet eliyle ihya edilerek kısmen veya tamamen orman içi köyler halkının yerleştirilmesi veya bu amaçla değerlendirilmesi maksadıyla orman sınırları dışına çıkarılır.

A) Orman olarak muhafazasında bilim ve fen bakımından hiçbir yarar görülmeyen aksine tarım alanlarına dönüştürülmesinde kesin yarar olduğu tesbit edilen yerler.

B) 31.12.1981 tarihinden önce bilim ve fen bakımından Orman niteliğini kaybetmiş yerlerden su ve toprak rejimine zarar vermeyen orman bütünlüğünü bozmayan tarla, bağ, bahçe, meyvelik, zeytinlik, fındıklık, fıstıklık, (Antep fıstığı) gibi çeşitli tarım alanları veya otlak, kışlak, yaylak gibi hayvancılıkta kullanılmasında yarar olduğu tesbit edilen araziler ile şehir, kasaba ve köy yapılarının toplu olarak bulunduğu yerleşim sahaları,

Bu yerler dışında orman sınırlarında hiçbir surette daraltma yapılamaz.

Orman sınırları dışına çıkarılan yerler devlet ormanı ise Hazine adına hükmü şahsiyete haiz amme müesseselerine ait orman ise bu müesseseler adına hususi orman sahipleri ise adına tescil edilir..." denilmektedir.

B fıkrasında orman sınırı dışına çıkarılacak yerler tarif edilmektedir.

3402 sayılı Kadastro kanununun 45. maddesinde belirtilen "değişik 6831 sayılı yasanın 2. maddesi" bu yasanın yürürlüğe girdiği tarihte yürürlükte olan 6831 sayılı yasanın 2896 sayılı yasa ile değişik 2. maddesidir.

Aynı maddenin 3. fıkrasında ise orman dışına çıkarılan yerlerin ne şekilde iktisap edileceği açıklanmaktadır.

Ancak 3402 sayılı yasanın 45. maddesi bu konuda yeni bir uygulama getirerek orman dışına çıkarılacak yerlerin 14. maddedeki şartlara uymak ve 31.12.1981 tarihinden önceki vergi kaydı veya geçerli bir belgeye dayanmak kaydıyla zilyetleri adına tesbit ve tescil edileceği hükmünü getirmektedir.

Bu maddeye göre "31.12.1981 tarihinden önce bilim ve fen bakımından orman niteliğini kaybetmiş olan yerler" ile "Orman olarak muhafazasında bilim ve fen bakımından hiçbir yarar görülmeyen aksine tarım alanlarına dönüştürülmesinde kesin yarar olduğu tesbit edilen yerler" orman kadastro sonucunda orman dışına çıkarıldığında; Zilyelik süresi 31.12.1981 tarihinden geriye doğru hesaplanmak kaydıyla 31.12.1981 tarihinden öncesine dayanan vergi kaydı ve geçerli belgeye dayanarak 20 yıl malik sıfatıyla çekişmesiz aralıksız zilyetliğini ispat eden zilyed adına tesbit ve tescil edilebilecektir.

Bu durumda 31.12.1981 tarihinden geriye doğru 20 yıl zilyetlik süresi o yerin orman olarak kabul edildiği dönemi de kapsayacaktır.

2896 sayılı yasanın 2. maddesinin yürürlük tarihi 1.1.1984 dür. Orman sınırı dışına çıkarılmış ve çıkarılacak yerlerde (Gerek 2896 sayılı yasa ile değişik 2. maddeye göre gerek 1744 sayılı yasa ile değişik 2. maddeye göre) 31.12.1981 tarihinden geriye doğru 20 yıllık zilyetlik süresi bu yerlerin hukuken orman sayıldığı dönemi içine alacaktır.

2709 sayılı T.C. Anayasasının 169. maddesinin 2. fıkrası; "Devlet ormanlarının mülkiyeti devrolunamaz. Devlet ormanları kanuna göre devletçe yönetilir ve işletilir. BU ORMANLAR ZAMANAŞIMI İLE MÜLK EDİNİLEMEZ ve kamu yararı dışında irtifak hakkına konu olamaz" demektedir.

Oysa 3402 sayılı Kadastro Kanununun 45/1. maddesi uyarınca aynı yasanın 14. maddesinde yazılı şartlar oluştuğunda devlet ormanları üzerinde zilyetlik ispat edilmek suretiyle kazandırıcı zamanaşımı ile mülkiyet hakkı elde edilebilecektir.

Esas Sayısı : 1988/25
Karar Sayısı : 1988/30

Zorunlu olarak 3402 sayılı yasanın 45. maddesi 1. fıkrası uyarınca uygulanmak durumunda olan kazandırıcı zamanaşımı süresi o yerin hukuken orman olduğu dönemi içerisine alacaktır.

Bu durumda 3402 sayılı yasanın 45. maddesinin birinci fıkrası T.C. Anayasasının 169. maddesinin 2. fıkrasında yazılı "bu ormanlar zamanaşımı ile mülk edinilemez" sözüne ve madde içeriğinin özüne aykırı görülmektedir.

SONUÇ : Yukarıda açıklanan gerekçeye binaen hazine vekilinin iddiası mahkememizce ciddi bulunmuştur.""