

"...

II- İTİRAZIN GEREKÇESİ

Başvuru kararının gerekçe bölümü şöyledir:

“Davacı Vakıflar Genel Müdürlüğü vekili mahkememize sunduğu dava dilekçesi ile sonuç olarak, dava dilekçesine ekli olan toplam 276 adet taşınmazın evveliyat kayıtlarında mevcut olan fakat şu anki tapu kayıtlarında bulunmayan vakıf şerhlerinin, yeni tapu kayıtlarına da işlenmesini talep etmiştir.

Davanın yargılaması sırasında bir kısım davalılar, taşınmazı satın aldıkları sırada kayıtlarda görünmeyen vakıf şerhinin sonradan işlenmesinin adil olmayacağını dile getirmişler, bir kısım davalılar vekilleri de mahkememize sundukları dilekçelerle, uzun yıllar sonra davacı idarenin açtığı davanın süre yönünden görülmesi engelini ortadan kaldıran, 3402 sayılı Kadastro Yasasında değişiklik yapan 3.3.2005 gün ve 5304 sayılı yasanın 11. maddesi ile getirilen Ek Madde 1/2 fıkrasındaki ayıksız durumun, Anayasanın 2. maddesindeki hukuk devleti niteliğine, 10. maddesindeki eşitlik ilkesine ve 35. maddesindeki mülkiyet hakkına ilişkin düzenlemelere aykırı olduğunu savunmuşlar ve mahkememizce de bu Anayasaya aykırılık iddiası ciddi bulunmuştur, şöyle ki:

3402 sayılı Kadastro Yasasının 12/3. maddesi ile “30 günlük ilan süresi geçtikten sonra, dava açılmayan kadastro tutanaklarına ait sınırlandırma ve tespitler kesinleşir.

Kadastro müdürü tarafından onaylanarak kesinleşen tutanaklar ile kadastro mahkemesinin kesinleşmiş kararları; kesinleşme tarihleri tescil tarihi olarak gösterilmek suretiyle en geç 3 ay içinde tapu kütüklerine kaydedilir.

Bu tutanaklarda belirtilen haklara, sınırlandırma ve tespitlere ait tutanakların kesinleştiği tarihten itibaren on yıl geçtikten sonra, kadastrodan önceki hukuki sebeplere dayanarak itiraz olunamaz ve dava açılmaz.” hükmü bulunmakta olmasına rağmen Kadastro Yasasında Değişiklik Yapılmasına İlişkin 5304 sayılı Yasanın 11. maddesi ile vakıflar yönünden ayrıcalıklı bir hüküm getirilerek şöyle denilmiştir:

“Madde 11 – 3402 sayılı Kanuna aşağıdaki ek madde eklenmiştir.

“EK MADDE 1- Kadastro veya tapulama haritaları, arazi kontrolü yapılmak suretiyle sayısal hale getirilir. Yapılan çalışmaların sonucu, 11 nci maddeye göre ilân edilir ve ilân süresi içerisinde dava açılmayan taşınmaz malların kayıtlarında gerekli düzeltme yapılır.

Tapu kayıtlarında icareteyn veya mukataalı olduğuna dair vakıf şerhi bulunan taşınmazlarda 12 nci maddenin 3 üncü fıkrâ hükümleri uygulanmaz.”

Bu düzenleme ile, sınırsız bir zaman sürecinde davacı idareye, kadastrodan önceki nedenlere dayanarak taşınmazlara vakıf şerhi işletme hakkı verilmekte ve sonuç olarak vatandaşlarda tapu kayıtlarına ve giderek hukuk devletine olan güven zedelenmekte (Ay.Madde:2), diğer yandan vakıf idaresi ile diğer gerçek ve tüzel kişiler arasında eşit olmayan bir durum yaratılmakta (Ay.Madde:10) ve ayrıca anayasal güvence altında olan mülkiyet hakkına da müdahale edilmiş olmaktadır. (Ay.Madde:35)

Esas Sayısı : 2006/122

Karar Sayısı : 2006/83

Bu nedenlerle Anayasaya aykırı olduğu kanaati mahkememizde oluşan adı geçen yasal düzenlemenin Anayasa Mahkemesince gözden geçirilmesini isteme gereksinimi duyulmuştur.””