

T.C.
İSTANBUL
12. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2020/1410

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : İSTANBUL BAROSU BAŞKANLIĞI
VEKİLİ : AV. ATILLA ÖZEN
-UETS[16478-74766-12265]

KARŞI TARAF (DAVALI) : İSTANBUL VALİLİĞİ
VEKİLİ : AV.
-UETS

İSTEMİN ÖZETİ : Davacı tarafından 02.10.2020 tarihinden 01.12.2020 tarihine kadar sivil toplum kuruluşları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluş ve üst kuruluşları, birlikler ve kooperatifler tarafından düzenlenecek etkinliklerin ertelenmesine dair **İstanbul İl Hıfzıssıhha Meclisi'nin 02.10.2020 gün ve 96 no.lu kararın**; İstanbul Barosu'nun 48949 kişilik mevcudun yarısından bir fazlasını oluşturan 24476 üyenin katılımıyla 3 Ekim 2020 Cumartesi günü saat 10.00'da Haliç Kongre Merkezi Haliç Salonu'nda genel kurul, 4 Ekim 2020 Pazar günü 09.00-17:00 saatleri arasında da seçimlerin yapılacağı, 3 Ekim 2020 Cumartesi günü gerekli çoğunluk sağlanamazsa, Kanunun 84. maddesi uyarınca toplantı mevcudun % 10'unu oluşturan 4895 üyenin katılımıyla 10 Ekim 2020 Cumartesi günü, seçimlerin ise 11 Ekim 2020 Pazar günü aynı yerde ve aynı saatlerde yapılacağını ilan edildiği, Beyoğlu 1. İlçe Seçim Kurulu'nun 02.10.2020 gün ve 2020/83 no'lu kararı ile Yüksek Seçim Kurulu'nun 02.10.2020 gün ve 256279 E. Sayılı İl/İlçe Umumi Hıfzıssıhha Kurulunun karar alması durumunda baro seçimlerinin yapılmayacağına dair kararı ile dava konusu İstanbul İl Hıfzıssıhha Meclisi'nin 2.10.2020 gün ve 96 sayılı kararına istinaden İstanbul Barosu Genel Kurulu ve organ seçimlerinin iptaline karar verildiği, tüm etkinliklerin ertelenmesi şeklindeki bir kararın hukuki belirlilik ilkesine aykırı olduğu, yasa ile düzenlenen ve yapılması zorunlu olan genel kurulun İl Hıfzıssıhha Meclisi kararıyla ertelenemeyeceği, hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek davalı idarenin savunması alınmaksızın ve yürütmesinin durdurulmasına ve iptaline karar verilmesi istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ : Çin Halk Cumhuriyeti'nin Hubei eyaletinin Wuhan şehrinde 2019 yılı Aralık ayının sonunda ortaya çıkan ve hızlı bulaşarak enfekte insan sayısını hızla artıran yüksek oranda öldürücü etkiye sahip Covid 19 virüsü ülkemiz dahil tüm dünyayı etkisi altına almış, Dünya Sağlık Örgütü tarafından da koronavirüs nedeniyle pandemi ilan edilmiş olup, ülkeler bu virüsün yayılmasını önlemek için sokağa çıkma kısıtlaması dahil insanların birbirine belirli bir mesafeden daha fazla yaklaşmaması, hijyen ve maske kullanımının zorunlu hale getirilmesi dahil önemli kararlar alındığı, Covid 19 Bilimsel Danışma Kurulu'nun fiziksel mesafenin korunmasının zor olacağı sivil toplum kuruluşları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları, birlikler ve kooperatiflerin geniş katılımlı toplantılarının yapılmamasını ve ileri tarihe ertelenmesini önermesi üzerine dava konusu işlemin tesis edildiği, seçme ve seçilme hakkı karşısında yaşam ve sağlık hakkına öncelik verilmesi gerektiği, hukuka uygun olduğu, davacının yürütmeyi durdurma talebinin ve davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

T.C.
İSTANBUL
12. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2020/1410

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren İstanbul 12. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. maddesinin 2. fıkrasında idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilecekleri hükme bağlanmıştır.

Dosyanın incelenmesinden, olayda yukarıda anılan kanun hükmünde öngörülen şartların gerçekleşmediği anlaşıldığından, **yürütmenin durdurulması isteminin reddine**, tebligatın tamamlanmasına, kararın tebliğinden itibaren **7 gün** içerisinde İstanbul Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 12/11/2020 tarihinde oyçokluğuyla karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

X

AZLIK OYU :

Dava, davacı tarafından 02.10.2020 tarihinden 01.12.2020 tarihine kadar sivil toplum kuruluşları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluş ve üst kuruluşları, birlikler ve kooperatifler tarafından düzenlenecek etkinliklerin ertelenmesine dair İstanbul İl Hıfzıssıhha Meclisi'nin 02.10.2020 gün ve 96 no.lu kararının iptali istemiyle açılmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacı tarafından 02.10.2020 tarihinden 01.12.2020 tarihine kadar sivil toplum kuruluşları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluş ve üst kuruluşları, birlikler ve kooperatifler tarafından düzenlenecek etkinliklerin ertelenmesine dair **İstanbul İl Hıfzıssıhha Meclisi'nin 02.10.2020 gün ve 96 no.lu kararının**; İstanbul Barosu'nun 48949 kişilik mevcudun yarısından bir fazlasını oluşturan 24476 üyenin katılımıyla 3 Ekim 2020 Cumartesi günü saat 10.00'da Haliç Kongre Merkezi Haliç Salonu'nda genel kurul, 4 Ekim 2020 Pazar günü 09.00-17:00 saatleri arasında da seçimlerin yapılacağı, 3 Ekim 2020 Cumartesi günü gerekli çoğunluk sağlanamazsa, Kanununun 84. maddesi uyarınca toplantı mevcudun % 10'unu oluşturan 4895 üyenin katılımıyla 10 Ekim 2020 Cumartesi günü, seçimlerin ise 11 Ekim 2020 Pazar günü aynı yerde ve aynı saatlerde yapılacağıın ilan edildiği, Beyoğlu 1. İlçe Seçim Kurulu'nun 02.10.2020 gün ve 2020/83 no'lu kararı ile Yüksek Seçim Kurulu'nun 02.10.2020 gün ve 256279 E. Sayılı İl/İlçe Umumi Hıfzıssıhha Kurulunun karar alması durumunda baro seçimlerinin yapılmayacağına dair kararı ile dava konusu İstanbul İl Hıfzıssıhha Meclisi'nin 2.10.2020 gün ve 96 sayılı kararına istinaden İstanbul Barosu Genel Kurulu ve organ seçimlerinin iptaline karar verildiği, tüm etkinliklerin ertelenmesi şeklindeki bir kararın hukuki belirlilik ilkesine aykırı olduğu, yasa ile düzenlenen ve yapılması zorunlu olan genel kurulun İl Hıfzıssıhha Meclisi kararıyla ertelenemeyeceği, hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek yürütmesinin durdurulmasına ve iptaline karar verilmesi istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

T.C.
İSTANBUL
12. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2020/1410

Uyuşmazlık konusu olayda, davalı idare tarafından savunma dilekçesinde dava konusu işlemin Çin Halk Cumhuriyeti'nin Hubei eyaletinin Wuhan şehrinde 2019 yılı Aralık ayının sonunda ortaya çıkan ve hızlı bulaşarak enfekte insan sayısını hızla artıran yüksek oranda öldürücü etkiye sahip Covid 19 virüsü nedeniyle tesis edildiği ileri sürülmüştür. Dünyada yaşanan ve ülkemizi de etkisi altına alan söz konusu salgın hastalıkla mücadelede bireylerin yaşam hakkını korumak için bilimsel olarak önlemler alınması gerektiği açıktır. Ancak salgın hastalıkla mücadelenin de Anayasanın ikinci maddesinde yer alan hukuk devleti çerçevesinde yapılması gerekmektedir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 13. maddesinde, "*Temel hak ve hürriyetler, özlerine dokunulmaksızın yalnızca Anayasanın ilgili maddelerinde belirtilen sebeplere bağlı olarak ve ancak kanunla sınırlanabilir.*" hükmüne yer verilmiş, "Temel Haklar ve Ödevler" başlıklı İkinci Kısım'ın 67. maddesinde ise vatandaşların seçme ve seçilme temel hakkına sahip olduğu belirtilmiştir.

Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 135. maddesinde kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları ve üst kuruluşlarının, kanunla kurulan ve organları kendi üyeleri tarafından kanunda gösterilen usullere göre yargı gözetimi altında, gizli oyla seçilen kamu tüzel kişilikleri olduğu belirtilmiştir. 1136 sayılı Avukatlık Kanunu'nun 82. maddesinde, "*Genel kurul son rakamı çift olan yıllarda olmak kaydıyla iki yılda bir Ekim ayının ilk haftası içinde baro başkanının daveti üzerine gündemindeki maddeleri görüşmek üzere toplanır.*" hükmüne yer verilmiş, Ek 3. maddesinde, Barolar ile Türkiye Barolar Birliği'nin bu Kanuna göre gizli oyla yapılacak organ seçimlerine ilişkin işlemlerin esasları belirtilerek yargı gözetimi altında gerçekleştirileceği belirtilmiştir.

Bu durumda Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nda organlarının seçiminin kanunda gösterilen usullere göre yargı gözetimi altında yapılacağı düzenlenen kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşu olan davacı İstanbul Barosu'nun genel kurulunun yapılacağı tarihin Avukatlık Kanunu ile düzenlendiği, kanuni düzenleme gereği yapılacak genel kurul toplantısının 1593 sayılı Yasanın 77. maddesinde idari işlemlerle sınırlama ve yasaklama yetkisine konu edilmiş "*umumi mahallerde yapılacak toplantı*" kapsamında nitelenmesine olanak bulunmamasıyla birlikte söz konusu tarihin ertelenmesinin kanunla yapılabileceği, genel kurul toplantısının seçme ve seçilme hakkına ilişkin olması nedeniyle de ancak Anayasa'nın 13. Maddesi çerçevesinde yapılabileceği, dava konusu idari karar ile ertelenemeyeceği, dava konusu işlemin açıkça hukuka aykırı olduğu, öte yandan temel haklar kapsamındaki bir hakkın kullanımını engellemesi nedeniyle uygulanması halinde telafisi güç zararların doğacağı sonucuna varıldığından yürütmesinin durdurulmasına karar verilmesi gerekirken, yürütmesinin durdurulması isteminin reddine ilişkin çoğunluk kararına katılmıyorum.

Üye