

İSTANBUL (...) İDARE MAHKEMESİNE

DAVACI :

ADRES :

VEKİLİ : Av. Haşim ELMAS

DAVALI : İstanbul Valiliği

ADRES : Ankara Caddesi 34110 Cağaloğlu-Fatih/İstanbul

KONU : Müvekkilin turizm amaçlı ikamet izin başvurusunun reddine ilişkin işlemin öncelikle yürütmesinin durdurulması akabinde iptali talebidir.

AÇIKLAMALAR

1-) Müvekkil İran vatandaşı olup, yasal bir şekilde ülkemize gelmiştir. Müvekkil Türkiye'de geçirdiği zaman kapsamında gezip görmek isteyeceği yerleri vize süresinde tamamlayamayacağından 6458 sayılı Yabancılar ve Uluslararası Koruma Kanun kapsamında Türkiye'de turizm ikamet izin talebinde bulunmuş ve talebi reddedilmiştir.

2-) 6458 sayılı Yabancılar ve Uluslararası Koruma Kanununun "**İkamet izin**" başlıklı 19.maddesinde, Türkiye'de, vizenin veya vize muafiyetinin tanındığı süreden ya da doksan günden fazla kalacak yabancıların ikamet izni almaları zorunlu olduğu, ikamet izninin, altı ay içinde kullanılmaya başlanmadığında geçerliliğini kaybedeceği, "İkamet izni" başvurusu başlıklı 21.maddesinin 4.fikrasında, konsoloslukların, ikamet izni başvurularını görüşleriyle birlikte Genel Müdürlüğe ileteceği, Genel Müdürlüğün, gerekli gördüğünde ilgili kurumların görüşlerini de alarak başvuruları sonuçlandırdıktan sonra, ikamet izninin düzenlenmesi ya da başvurunun reddedilmesi için konsolosluka bilgi vereceği, 5.fikrasında, başvuruların, en geç doksan gün içinde sonuçlandırılacağı, 6.fikrasında, ikamet izni başvurusunun reddine ilişkin işlemlerin ilgiliye tebliğ edileceği kuralına yer verilmiştir.

Aynı Kanunun "Kısa dönem ikamet izninin şartları" başlıklı 32.maddesinde, Kısa dönem ikamet izinlerinin verilmesinde aşağıdaki şartlar aranacağı,

a) 31 inci maddenin birinci fıkrasında sayılan gerekçelerden biri veya birkaçını ileri sürerek talepte bulunmak ve bu talebiyle ilgili bilgi ve belgeleri ibraz etmek

b) 7 nci madde kapsamına girmemek

c) Genel sağlık ve güvenlik standartlarına uygun barınma şartlarına sahip olmak

ç) İstenilmesi hâlinde, vatandaşı olduğu veya yasal olarak ikamet ettiği ülkenin yetkili makamları tarafından düzenlenmiş adli sicil kaydını gösteren belgeyi sunmak

d) Türkiye’de kalacağı adres bilgilerini vermek" hükmüne yer verilmiştir.

Yine aynı Kanunun "Kısa dönem ikamet izninin reddi, iptali veya uzatılmaması" başlıklı 33.maddesinde," Aşağıdaki hâllerde kısa dönem ikamet izni verilmez, verilmişse iptal edilir, süresi bitenler uzatılmaz:

a) 32 nci maddede aranan şartlardan birinin veya birkaçının yerine getirilmemesi veya ortadan kalkması,

b) İkamet izninin, veriliş amacı dışında kullanıldığının belirlenmesi

c) Son bir yıl içinde toplamda yüz yirmi günden fazla süreyle yurt dışında kalınması

ç) Hakkında geçerli sınır dışı etme veya Türkiye’ye giriş yasağı kararı bulunması" kuralına yer verilmiştir.

3-) Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinin incelenmesinden, kısa dönem ikamet izin talebinin hangi hallerde yapılabileceği ve bu talebin hangi şart ve durumda kabul edilmeyeceği düzenlemesi yapılmış, bu meyanda, kısa dönem ikamet izin talebinde bulunacak kişilerin kanunun 32.maddesinde yer alan şartları sağlamadığının anlaşılması halinde idarece talebin reddine karar verileceği görülmektedir.

4-) Somut olayda, müvekkilin turizm amaçlı olarak ilk defa başvuruda bulunduğu, kanunun aradığı şartların sağlandığı ve gerekli evrakların idareye sunulduğu, sabit ikametgahının olduğu, yapılan başvurunun reddini gerektirecek bir hukuki bir sebebin bulunmadığı anlaşılabacaktır. Müvekkil Türkiye tarihini ve coğrafi güzelliklerini deneyimleyerek öğrenme isteğindedir. Burada kalacağı süre içerisinde mesleği ile ilgili kendini geliştirmek ve yatırım fırsatları olması halinde değerlendirmek amacındadır. İdarenin gerekçesiz olarak talebini reddetmesi hukuka aykırı olup keyfiliğe yol açmaktadır.

5-) Diğer yandan, dava konusu edilen işlemin tesisinde idarenin takdir yetkisi olduğu düşünülse bile, takdir yetkisinin somut olayda kamu yararı ve hizmet gerekleri yönünden değerlendirme yapılmadan kullanıldığı açıktır. İdarenin takdir yetkisi idarenin belirli koşul ve durumların ortaya çıkması halinde belli bir işlemi yapıp yapmamak veya kanunda öngörülen çeşitli çözümler arasında tercih yapmak konusunda serbestiye ya da belli konularda bir işlem yapabilmek için hangi koşul ve durumların ortaya çıkması gerektiğini belirtme olanağına sahip olmasıdır. İdarenin takdir yetkisinin sınırları Danıştay kararları ve emsallerle de çizilmiştir.

İdarenin takdir yetkisi idari işlemlerin sebep ve konu unsurlarında olabilir. İdareye belli bir konudaki idari işlemin nedenini seçmede veya belirlemede bir serbestlik tanımış olabilir. Kanun bir işlemin nedenini kamu düzeni, milli güvenlik, ihtiyaç, lüzum gibi belirsiz kavramlar kullanarak göstermiş veya hiç göstermemiş ise idare belirsiz kavramları belirlemek veya hiç gösterilmemiş nedeni göstermek suretiyle takdir yetkisini kullanır.

6-) Müvekkilimin sınır dışı edilme ihtimali nedeniyle dava konusu işlemin idarenin savunması alınmaksızın yürütmesinin durdurulması elzemdir.

Somut olayın takdir yetkisi kapsamında değerlendirildiğinde, davalı idarece kısa dönem ikamet izin başvurusunun reddini gerektirecek hukuki bir engel bulunmadığı açık olup, dava konusu işlemin iptali gerekir.

HUKUKİ DELİLER: Dava konusu işleme ilişkin bilgi ve belgeler ile her türlü yasal delil

HUKUKİ SEBEPLER: Anayasa, 6458 sayılı Kanun ve her türlü yasal mevzuat.

SONUÇ VE TALEP:

Yukarıda aktarılan nedenler ve mahkemenizce re ‘sen dikkate alınacak hususlar ile birlikte **DAVAMIZIN KABULÜ** ile.

1- Müvekkilin turizm ikamet izin talebi ile yapmış olduğu başvurusunun reddine ilişkin işlemin **ÖNCELİKLE YÜRÜTMESİNİN DURDURULMASINA**, akabinde **İPTALİNE**

2-Yargılama giderleri ve avukatlık ücretinin davalı idare üzerine yükletilmesine karar verilmesini saygılarımla arz ve talep ederim.

Av. Haşim ELMAS

Ekler : - Dava konusu işlem

- Vekaletname