

24 Derslikli Lise Yapım İşi Yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2008/016
Gündem No	:	31
Karar Tarihi	:	17.03.2008
Karar No	:	2008/MK-26
Şikayetçi:		
Akanlar Toplu Konut İnş. Tur. Pet. Ürn. San. Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Ferdi ÖZER		
İhaleyi yapan idare:		
Siirt İl Milli Eğitim Müdürlüğü		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 20.07.2007 tarih ve 2007/UY.Z-2435 sayılı Kararı hakkında Ankara 10. İdare Mahkemesi tarafından verilen 12.02.2008 tarih ve Esas No:2008/39, Karar No.2008/279 sayılı kararı.		
Karar:		
Siirt İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nce 01.03.2007 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan "Kurtalan 24 Derslikli Lise Yapım İşi" ihalesine ilişkin olarak Akanlar Toplu Konut İnş. Tur. Pet. Ürn. San. Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Ferdi ÖZER tarafından yapılan şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 20.07.2007 tarih ve 2007/UY.Z-2435 sayılı Kararıyla, incelenen ihalede, 05.03.2007 tarihinde onaylanan ihale komisyon kararı ile ihalenin başvuru sahibi Akanlar Toplu Konut İnş. Tur. Pet. Ürn. San. Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı ve sözleşme imzalamaya davet edildiği, idarenin 02.04.2007 tarihli yazısı ile şikayetçinin sözleşme imzalamak için gerekli işlemleri tamamlamadığı gerekçesiyle geçici teminatının gelir kaydedilerek haklarında yasaklama işlemi yapılacağını bildirmesi üzerine, başvuru sahibi tarafından 05.04.2007 tarihinde idareye şikayet başvurusunda bulunduğu, idarenin 06.04.2007 tarihli işlemi ile şikayeti uygun bulunulmadığı, idarenin kararının 06.04.2007 tarihinde başvuru sahibine bildiriminden sonra Kuruma yapılacak itirazın şikayet başvurusu için öngörülen 15 günlük süre beklenmeksizin ve ivedilik ve kamu yararı kararı bulunması nedeniyle ihale işlemlerine devam edilmesi gerektiği kararı alınmadan, 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 55 inci maddesine aykırı olarak 12.04.2007 tarihinde ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi Özdem Ltd. Şti.-Haşemoğlu Ltd Şti. iş ortaklığı ile sözleşme imzalandığı anlaşılmakta ise de anılan aykırılığın ihalenin sonucuna etkili olmadığı gerekçesiyle "4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına" karar verilmiştir. Anılan Kurul kararının iptali istemiyle davacı olarak Akanlar Toplu Konut İnş. Tur. Pet. Ürn. San. Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Ferdi ÖZER tarafından 20.07.2007 tarih ve 2007/UY.Z-2435 sayılı Kararının iptali istemiyle açılan dava Ankara 5. İdare mahkemesince 24.10.2007 gün ve E. 2007/ 1158 sayılı kararla " yürütmenin durdurulması isteminin reddine" karar verilmiştir. Bu defa Ankara 10 İdare Mahkemesi tarafından verilen 12.02.2008 tarih ve Esas No:2008/39, Karar No.2008/279 sayılı kararıyla, "İdari yargı mercilerinde dava konusu edilen idari işlemlerin yetki, şekil, sebep, konu ve maksat unsurları yönünden yargısal denetimi yapılr. İdari işlemlerin icra edilmesi sırasında veya hazırlık aşamasında yasa veya diğer düzenleyici işlemlerle izlenmesi gereken birtakım usuller öngörülmüştür. İdarenin, hukuk alanında değişiklik yapan iradesinin açıklanmasından önce izlenmesi gereken bu usul kurallarının, idari kararların doğruluğunu sağlamada, idarenin objektif davranışında, bireylerin hukuki güvenliğinin sağlanmasında, idare edilenlerin haklarının korunmasında ve idarenin denetim altına alınmasında etkin bir işlevi bulunmaktadır. Yasa ile belirlenen usul kurallarına uyup uymama konusunda idarenin takdir yetkisi bulunmadığından, söz konusu usul kurallarına uyulmamak suretiyle tesis edilen idari işlemler şekil yönünden hukuka aykırı olacaktır. Yukarıda yer alan mevzuat hükümlerinin irdelemesinden, ihale üzerinde kalan istekli ile sözleşme imzalanamaması halinde, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi ile bu Kanunda belirtilen usul ve esaslara göre sözleşme imzalanabileceği, ihale hakkında Kuruma itirazın şikayet başvurusunda bulunulması halinde, şikayet sunulduktan sonra, ihale yetkilisince ivedilik ve kamu yararı bulunması nedeniyle ihale işlemlerine devam edilmesi gerektiği onaylanmadıkça idarenin sözleşme imzalamayacağı, bu usullere uyulmadan imzalanan sözleşmenin ise hükümsüz sayılacağı anlaşılmaktadır. Dava konusu olayda, ihaleyi yapan idare ile Özdem Ltd. Şti.-Haşemoğlu Ltd. Şirketi arasında imzalanan sözleşmenin, Kuruma yapılacak itirazın şikayet başvurusu için öngörülen 15 günlük süre beklenmeksizin ve ivedilik ve kamu yararı kararı bulunması nedeniyle ihale işlemlerine devam edilmesi gerektiği kararı alınmadan imzalanması suretiyle 4734 sayılı Kanunun yukarıda belirtilen madde hükümlerine uygun olmadığı sabittir. Bu durumda, yukarıda ayrıntılı olarak açıklandığı üzere, 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 55. maddesine aykırı olarak 12.04.2007 tarihinde ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi Özdem Ltd. Şti.-Haşemoğlu Ltd Şti. iş ortaklığı ile sözleşme imzalandığı açık olduğundan, adı geçen Kanunda yer alan hükümlerle bağlı olan idarece, anılan aykırılığın ihalenin sonucuna etkili olmadığı gerekçesiyle şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına ilişkin olarak tesis edilen işlemler hukuka ayarlılık bulunmamaktadır." 2799 sayılı T.C. Anayasasının 138/4 üncü maddesinde, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükmüne bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27/2 nci maddesinde; Danıştay veya 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 verebileceği, aynı Kanunun 28/1 inci maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Buna göre; Ankara 10. İdare Mahkemesi tarafından 12.02.2008 tarih ve Esas No:2008/39, Karar No:2008/279 sayılı kararı ile "dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiş olması nedeniyle kararın icaplarına göre işlem tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle; 1) 20.07.2007 tarih ve 2007/UY.Z-2435 sayılı Kurul kararının iptaline, 2) Anılan mahkeme karardaki gerekçeler doğrultusunda, Özdem Ltd. Şti.-Haşemoğlu Ltd Şti. iş ortaklığı ile 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 55 inci maddesinde ön görülen sürelere uygun olarak sözleşme imzalanmasının 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (a) bendi gereğince düzeltici işlem olarak tesis edilmesine, Oybirliği ile karar verildi.		
Hasan GÜL BAŞKAN		
Bahattin İŞİK II.Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Hakan GÜNAL Kurul Üyesi
Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi		Çağatay ÖZCAN Kurul Üyesi
Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi		Hicabi ECE Kurul Üyesi