Atıksu Arıtma TesisleriYürütmeyi Durdurma kararı

Toplantı No	:	2009/086
Gündem No	:	30
Karar Tarihi	:	28.12.2009
Karar No	:	2009/MK-171

Şikayetçi:

Çeltikçioğlu İnş. Sam. ve Tic. Ltd. Şti.

İhaleyi yapan İdare:

Antalya İli Güney Antalya Turizmi Geliştirme ve Altyapı İşletme Birliği

Gündem Konusu:

23.02.2009 tarih ve 2009/UY.III-952 sayılı kararın iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle Çeltikçioğlu İnş. San.ve Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 2 nci İdare Mahkemesince verilen dava konusu işlemin iptaline ilişkin 30.07.2009 tarih ve E;2009/341, K;2009/1093 sayılı karara karşı Kurumca ve davalı yanında müdahil olarak Er-Biçer İnş. San. Tic. Ltd. Şti. adına vekaleten Av. Adnan Zekai Demir tarafından yapılan temyiz başvuruları üzerine Danıştay 13 üncü Dairesince verilen 18.11.2009 tarih ve E; 2009/6168 sayılı yürütmenin durdurulması kararı yönünde işlem tesis edilmesi.

Karar:

Antalya İli Güney Antalya Turizmi Geliştirme ve Altyapı İşletme Birliği tarafından 18.12.2008 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen 2008/191645 İKN'li *"Beldibi-göynük Atıksu Arıtma Tesisleri İle Tekirova Arıtma Tesisinin Derin Deniz Deşarj (1)"* yapım işi ihalesine ilişkin olarak,
Çeltikçioğlu İnş. Sam. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 23.01.2009 tarihinde yaptığı şikayet başvurusunun, idarenin 28.01.2009 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 05.02.2009 tarih ve 3897 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 06.02.2009 tarihli dilekçe ile itirazen şikayet başvurusunda bulunuş ve Kurulca alınan 23.02.2009 tarih ve 2009/UY.III-952 sayılı Karar ile; *"4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikayet başvurusunun reddine,"* karar verilmiştir.

Davacı Çeltikçioğlu İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 2 nci İdare Mahkemesince 15.05.2009 tarih ve E; 2009/341 sayı ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Bu kararın uygulanmmasının sağlanması amacıyla Kurul'un 11.06.2009 tarih ve 2009/MK-85 sayılı kararı ile;

"1- Kamu İhale Kurulunun 23.02.2009 tarihli ve 2009/UY.III-952 sayılı Kararının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (a) bendi gereğince düzeltici işlem tesis edilmesine," karar verilmiştir.

Daha sonra, Ankara 2 nci İdare Mahkemesince verilen 15.05.2009 tarih ve E; 2009/341 sayılı ara kararın kaldırılması istemi ile Kurumca Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde yapılan itiraz başvurusu hakkında Ankara Bölge İdare Mahkemesince, *"anahtar teknik personelin ihale tarihinden önce işe alınmış ve ihale tarihi itibarıyla isteklinin bünyesinde çalışıyor olması zorunluluğu bulunduğu, anahtar teknik personel olarak gösterilen kişinin isteklinin işleri ile ilgili olarak idari, mali, teknik konular ve bu kapsamda teklifin hazırlanmasına ilişkin de görevleri de ifa edebileceği dikkate alındığında, aynı kişinin birden fazla istekli tarafından anahtar teknik personel olarak gösterilmesinin 4734 sayılı Kanunun 5 inci maddesinde belirtilen temel ilkelere aykırılık teşkil edeceği"* gerekçesi ile 17.06.2009 tarih ve Y.D.İtiraz No: 2009/2536 sayılı karar ile, itirazın kabulüne, Ankara 2 nci İdare Mahkemesince verilen 15.05.2009 tarih ve 2009/341 E sayılı ara kararın kaldırılmasına ve yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verilmiştir.

Ankara Bölge İdare Mahkemesinin yukarıda belirtilen kararının uygulanmmasının sağlanması amacıyla Kurul'un 06.07.2009 tarih ve 2009/MK-98 sayılı kararı ile;

"1- Kamu İhale Kurulunun 11.06.2009 tarih ve 2009/MK-85 sayılı Kararının iptaline,

2-Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikayet başvurusunun reddine," karar verilmiştir.

06.07.2009 tarih ve 2009/MK-98 sayılı Karar sonrasında, Davacı Çeltikçioğlu İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. adına vekaleten Av. Ahmet M. Akoluk tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davanın esasına ilişkin olarak Ankara 2 nci İdare Mahkemesince verilen 30.07.2009 tarih ve E; 2009/341, K; 2009/1093 sayılı Karar ile; *"Uyuşmazlığa konu olayda, davacı şirket tarafından teklif zarfında sunulan anahtar teknik personel beyanı ile aynı ihaleye katılan Sina İnşaat Ltd. Şti.'nin sunduğu anahtar teknik personel beyanında aynı kişinin anahtar teknik personel olarak beyan edildiği gerekçesiyle davacı şirket ihale dışı bırakılmış ise de, anahtar teknik personelin ilgili firmanın bünyesinde tam gün mesai yapma zorunluluğu bulunmadığı, ihaleye birden fazla istekli teklif vermekle birlikte ihale üzerinde kalan isteklinin tek olacağı, ihale sonucunda bir tek firmayla sözleşmenin imzalanacağı, Kamu İhale Mevzuatında bir mükerrerlik birden fazla istekli tarafından teknik personel olarak gösterilmesini engelleyici bir kural da bulunmadığı dikkate alındığında, davacı şirket tarafından yapılan itirazen şikayet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygurlık bulunmamaktadır."* gerekçesi ile dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Ankara 2 nci İdare Mahkemesince verilen 30.07.2009 tarih ve E; 2009/341, K;2009/1093 sayılı kararının uygulanmmasının sağlanması amacıyla Kurul'un 17.08.2009 tarih ve 2009/MK-122 sayılı kararı ile;

"1- Kamu İhale Kurulunun 06.07.2009 tarih ve 2009/MK-98 Kararının iptaline,

2- Çeltikçioğlu İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda değerlendirmeye alınarak ihale işlemlerine devam edilmesi hususunun 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine," karar verilmiştir.

Bu defa, Ankara 2 nci İdare Mahkemesince verilen 30.07.2009 tarih ve E; 2009/341, K;2009/1093 sayılı kararı karşı Kurumca ve davalı yanında müdahil olarak Er-Biçer İnş. San. Tic. Ltd. Şti. adına vekaleten Av. Adnan Zekai Demir tarafından Danıştay nezdinde yapılan temyiz başvurusu hakkında, Danıştay 13 üncü Dairesince verilen 18.11.2009 tarih ve E; 2009/6168 sayılı Karar ile;

"Uyuşmazlığın niteliğine ve temyiz dilekçelerinde ileri sürülen nedenlere göre İdare Mahkemesi Kararının yürütülmesinin durdurulmasına" karar verilmiştir.

Anayasanın 138 inci maddesinin üçüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştirmeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktirmeyeceği hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; 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 inci maddesinin birinci fıkrasında 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 ürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Yukarıda yer verilen mahkeme kararında yer alan gerekçeler doğrultusunda, anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden,

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 17.08.2009 tarih ve 2009/MK-122 sayılı Kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikayet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Hicabi ECE **II. Başkan**	**Ali KAYA** **Kurul Üyesi**	**Bahattin IŞIK** **Kurul Üyesi**
Ali Kemal AKKOÇ **Kurul Üyesi**	**Hakan GÜRAL** **Kurul Üyesi**	**Kazım ÖZKAN** **Kurul Üyesi**

Abdullah DUNDAR **Erkan DEMİRTAŞ**
Kurul Üyesi **Kurul Üyesi**