

Atıksu Sisteminin İşletilmesi İşi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2012/061
Gündem No	:	44
Karar Tarihi	:	17.10.2012
Karar No	:	2012/MK-328
Sıkayetçi:		
Mass Arıtma Sistemleri İnş. San. ve Tic. AŞ		
İhaleyi yapan idare:		
Antalya Su Kanalı İdaresi Yatırım ve İnşaat Dairesi Başkanlığı İhale ve Kesin Hesap Şube Müdürlüğü		
Gündem Konusu:		
21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-757 sayılı Kurul kararının iptali istemiyeli Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. AŞ tarafından açılan davada, Ankara 1. İdare Mahkemesi tarafından alınan 30.05.2012 tarihli ve E: 2011/1998, K: 2012/1973 sayılı "dava konusu işlemlerin iptali" kararına ilişkin işlem tesis edilmesi		
Kararı:		
Antalya Su Kanalı İdaresi Yatırım ve İnşaat Dairesi Başkanlığı İhale ve Kesin Hesap Şube Müdürlüğüne 19.10.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2010/500517 İKN'lı "Atıksu Sisteminin İşletilmesi İşİ" ihalesine ilişkin olarak Mass Arıtma Sistemleri İnş. San. ve Tic. AŞ tarafından yapılan 01.12.2010 tarihli itirazın şikâyet başvurusu üzerine Kurul tarafından alınan 30.12.2010 tarihli ve 2010/ÜH.III-4002 sayılı karar kapsamında, idare tarafından ihale üzerinde bırakılmış olan Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. AŞ'nin iş deneyim belgesi ve aşırı düşük teklif açıklamaları incelenmiş ve söz konusu karar ile "Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihale üzerinde bırakılan istekli Remondis Su ve Atıksu Teknolojileri San. Tic. A.Ş.'nin aşırı düşük teklif sorgulaması kapsamında sunmuş olduğu yol giderine ilişkin fiyat teklifinde yer alan bilgi eksikliğinin tamamlanması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanunun 65 inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 60 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere; Anılan Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir. Anılan Kurul kararı üzerine, idarece söz konusu bilgi eksikliğinin tamamlanması amacıyla Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. AŞ'den ilgili bilgi ve belgelerin istenildiği ve gönderilen belgeler üzerinden yapılan değerlendirme neticesinde bahse konu isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, anılan isteklinin bunun üzerine 02.02.2011 tarihinde itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu ve Kurul tarafından alınan 21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-758 sayılı karar ile "Anılan Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verildiği anlaşılmıştır. Diğer taraftan, Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. AŞ'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasının ardından ihalede geçerli teklif sahibi tek isteklinin Mass Arıtma Sistemleri İnş. San. ve Tic. AŞ olarak kaldığı ve idarece rekabet ortamının kaybolması ve kaynakların verimli kullanılmasının mümkün olamayacağı gerekçeleriyle ihalenin iptal edildiği, bunun üzerine Mass Arıtma Sistemleri İnş. San. ve Tic. AŞ'nin 02.02.2011 tarihinde itirazın şikâyet başvurusunda bulunarak ihalenin iptal edilmesinin yerinde olmadığı iddiasında bulunduğu ve Kurul tarafından alınan 21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-757 sayılı karar ile "İdarenin, ihalenin iptali kararının iptaline" karar verildiği görülmüştür. Yukarıda aktarılan 21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-757 ile 2011/ÜH.III-758 sayılı Kamu İhale Kurulu kararlarının iptali istemiyeli Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. AŞ tarafından Ankara 1. İdare Mahkemesi'nde dava açıldığı ve 21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-758 sayılı karara ilişkin davada bahse konu Mahkemece alınan 30.05.2012 tarihli ve E:2011/717, K:2012/1937 sayılı karar ile dava konusu işlemin iptaline karar verildiği ve bu kararın uygulanmasını teminen Kurul tarafından alınan 05.09.2012 tarihli ve 2012/MK-301 sayılı karar ile "1) Kamu İhale Kurulunun 21.02.2011 tarih ve 2011/ÜH.III-758 sayılı kararında yer alan Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. A.Ş.'nin teklifinin, söz konusu firmaya fiyat teklifi düzenleyen Anteko Tas. Tic. Ltd. Şti. ile Boğaziçi Yemini Mali Müşavirlik ve Denetim Ltd. Şti. arasında tam tasdik sözleşmesi bulunmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılmasının uygun bulunmasına ilişkin kısımlarının iptaline,		
2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Remondis Su ve Atık Su Teknolojileri San. ve Tic. A.Ş.'nin teklifinin değerlendirmeye alınması suretiyle 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verildiği tespit edilmiştir.		
21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-757 sayılı Kamu İhale Kurulu kararına ilişkin olarak ise, Ankara 1. İdare Mahkemesi tarafından alınan 30.05.2012 tarihli ve E:2011/1998, K:2012/1973 sayılı kararla "„Dava dosyasının incelenmesinden; Antalya Büyükşehir Belediyesi Su ve Atıksu İdaresi Genel Müdürlüğü (ASAT) tarafından 19.10.2010 tarihinde yapılan "Atıksu Sisteminin İşletilmesi İşİ" ihalesinin, en avantajlı teklif sahibi olan davacı şirket üzerinde bırakıldığı, söz konusu ihalede en avantajlı ikinci teklif sahibi Mass Arıtma Sistemleri İnş. Taah. Tic. A.Ş tarafından davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması istemiyeli yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'na alınan, 30/12/2010 tarih ve 2010/ÜH.III-4002 sayılı düzeltici işlem belirlenmesi yönündeki karar akabinde yapılan değerlendirme sonucunda; Antalya Büyükşehir Belediyesi Su ve Atıksu İdaresi Genel Müdürlüğüne davacı şirketin değerlendirme dışı bırakılması nedeniyle rekabet ortamının bulunmadığı gerekçesiyle ihalenin iptaline karar verildiği; ihalenin iptaline ilişkin bu karara karşı Mass Arıtma Sis. İnş. San. ve Tic. A.Ş tarafından yapılan şikâyet başvurusunun reddi üzerine Kamu İhale Kurumuna yapılan itirazın şikâyet başvurusu sonucunda da, 21.02.2011 günü ve 757 sayılı dava konusu işlem ile ihalenin iptaline ilişkin kararın iptal edildiği ve görülmekte olan davanın da, bu işlemin iptali istemiyeli açıldığı anlaşılmaktadır. Öte yandan; davacı şirketin; aynı ihaleyle ilgili olarak Kamu İhale Kurulu'nun verdiği 30/12/2010 tarih ve 2010/ÜH.III-4002 sayılı düzeltici işlem kararı üzerine, davalılardan Antalya Büyükşehir Belediyesi Su ve Atıksu İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından alınan ve davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılarak ihalenin iptaline ilişkin kararın, hukuka aykırı olduğu şikâyetiyle yaptığı başvurusunun reddi üzerine Kamu İhale Kurumu'na yapılan itirazın şikâyet başvurusunun da 21.02.2011 günü ve 758 sayılı Kurul kararıyla reddedildiği; söz konusu bu kararın iptali istemiyeli açılan ve Mahkememizin 2011/717 esasında görülmekte olan davada da; davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılarak, ihalenin iptaline ilişkin karara karşı yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararının dava konusu edildiği görülmektedir. Davalı idarenin tesis ettiği ve akabinde icra edilen işlemler dolayısıyla da mahkememiz nezdinde dava konusu edilen bu düzeltici işlem doğrultusunda, Antalya Büyükşehir Belediyesi Su ve Atıksu İdaresi Genel Müdürlüğüne davacı şirketin teklifi değerlendirme dışı bırakılarak ihaleye devam edildiğinden ve ihale; Kamu İhale Kurumuna itirazın şikâyet yoluyla başvuran davacıya rakip diğer firma Mass Arıtma Sis. İnş. San. ve Tic. A.Ş. üzerinde bırakılmasıyla sonuçlandığından; 21/03/2012 tarihli bekletme kararında da belirtildiği üzere, Mahkememiz nezdinde açılan ve huzurdaki bu davanın sonucunu etkileyecek olan 2011/717 esas sayılı dosyada bakılan davanın konusu olan 758 sayılı Kurul işleminin, görülmekte olan bu davanın konusu 757 sayılı işlemin sebep unsuru niteliğinde olduğu açıktır. Bu durumda, idari işlemin dayanağı "sebeb unsurunun", yani yönetimi böyle bir işlem yapmaya yöneltten gerekçenin sakat olması halinde, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunun 2. maddesi gereği idari işlem de sakat olacağından; 758 sayılı Kurul işleminin irdelendiği Mahkememizin 2011/717 esasında bakılan davanın iptal ile sonuçlanması sebebiyle, huzurdaki davanın konusu işlemin sebep unsuru olan 30.12.2010 tarih ve 2010/ÜH.III-4002 sayılı düzeltici işlem belirlenmesi kararının ve akabinde tesis edilen işlemlerin hukukten ortadan kalkması karşısında; yasal dayanağı ortadan kalkmış bulunan dava konusu işlemlerde de hukuka uygunluk görülmüştür. Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemlerin iptaline.." karar verilmiş olup, anılan karar Hukuk Danışmanlığı tarafından 18.09.2012 tarihinde tebliğ edilmiştir. Anayasa'nın 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 Kanunu'nun 28/1'inci maddesinde, Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eyleme bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceği hükmü altına alınmıştır. Anılan Kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, dava konusu 21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-757 sayılı Kamu İhale Kurulu kararıyla tesis edilen işlemin sebep unsuru olan 30.12.2010 tarihli ve 2010/ÜH.III-4002 sayılı düzeltici işlem belirlenmesi kararı ve akabinde tesis edilen işlemler ilgili mahkeme kararı ve bu kararın uygulanması amacıyla alınan 05.09.2012 tarihli ve 2012/MK-301 sayılı Kamu İhale Kurulu kararı ile hukukten ortadan kaldırıldığından, Açıklanan nedenlerle; 1) Kamu İhale Kurulunun 21.02.2011 tarihli ve 2011/ÜH.III-757 sayılı kararının iptaline, 2) Kamu İhale Kurulunun aynı ihaleye ilişkin olan 05.09.2012 tarihli ve 2012/MK-301 sayılı kararı doğrultusunda ihale sürecine devam edilmesine, Obylrlığı ile karar verildi.		
Mahmut GÜRSER Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi
Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hasan KOÇAGÖZ Kurul Üyesi
Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	