

Fakülte binası Yapım işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2012/076
Gündem No	:	42
Karar Tarihi	:	28.12.2012
Karar No	:	2012/MK-389
Şikayetçi:		
Demars İnş. Turizm Tic. Ltd. Şti. – Metro Mühendislik Gıda Mad. San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişimi		
İhaleyi yapan idare:		
Aksaray Üniversitesi Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığı		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 28.05.2012 tarih ve 2012/UY.III-2287 sayılı kararı hakkında Ankara 13. İdare Mahkemesince verilen yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.		
Karar:		
Aksaray Üniversitesi Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığı'nca 26.12.2011 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Mühendislik Fakültesi Yapım İşi" ihalesine ilişkin olarak Demars İnş. Turizm Tic. Ltd. Şti. – Metro Mühendislik Gıda Mad. San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişim tarafından yapılan şikâyet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 28.05.2012 tarih ve 2012/UY.III-2287 sayılı kararı ile; "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine," karar verilmiştir.		
Anılan Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle Osman Acar İnş. Gıda Enerji. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 13. İdare Mahkemesinin 06.11.2012 tarihli ve E:2012/1242 sayılı kararında "Öyleyse, Aksaray Üniversitesi Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığınca 26.12.2011 tarihinde "Mühendislik Fakültesi Yapım İşi" ihalesine davacı ile birlikte 29 teklifin verildiği, davacı tarafından verilen teklifte belirtilen anahtar teknik personel olan Cemal Gemicî'nin ihale ilan tarihinden geriye doğru bir yıllık süre içinde 2011/1,2,3,4,5,6,7,8,9 dönemlerinde 1006664 iş yeri numaralı "U-K Acar Gıda Tem. İnş. Tic. Ltd. Şti." unvanlı şirkette de toplam 18 gün çalıştığının tespit edilmesi nedeniyle davaya konu karar ile teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı görülmektedir.		
Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleriyle davaya konu olay birlikte değerlendirildiğinde, davacı tarafından belirlenen anahtar teknik personelin ihale ilan tarihinden geriye doğru bir yıl içinde kesintisiz olarak davacı şirkette çalıştığı, ancak bunun dışında 2011/1,2,3,4,5,6,7,8,9 dönemlerinde her ay iki gün olmak üzere toplam 18 gün U-K Acar Gıda Tem. İnş. Tic. Ltd. Şti.'nde de çalıştığı, başka şirkette yapılan çalışmanın 30 günü geçmesi nedeniyle bu kesintinin dikkate alınması gerektiği, anahtar teknik personelin davacı şirkette çalışması nedeniyle Sosyal Güvenlik Kurumu kayıtlarında geriye dönük bir yıl içerisinde her ay 30 gün olmak üzere bildirim yapıldığının görüldüğü, Yönetmelikte belirtilen "Anahtar teknik personel olarak bildirilenlerden, başvuru veya ihale tarihi itibarıyla aday veya istekli bünyesinde çalışmakta olanlar, aday veya isteklinin bünyesinde görev yaptıkları süre boyunca, başka bir gerçek veya tüzel kişide çalışamazlar." hükmünün, ihale tarihinden sonraki dönem için ve başvuru veya ihale tarihi itibarıyla davacı şirket bünyesi dışında başka şirkette çalışamayacağını ifade ettiği, anılan ifadenin geçmişe dönük olarak uygulanmasının mümkün olmadığı anlaşılmaktadır.		
Bu durumda, davacı şirketin anahtar teknik personel olarak belirlediği Cemal Gemicî'nin, ihale ilan tarihinden geriye doğru bir yıl içinde 18 gün U-K Acar Gıda Tem. İnş. Tic. Ltd. Şti. bünyesinde yaptığı çalışmanın 30 günden az olması nedeniyle dikkate alınmaması gerekeğinden, mevzuatta belirtilen şartları taşıdığı anlaşılan anahtar teknik personelin mevzuata uygun olmadığı gerekçesiyle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin davalı kurul kararında hukuka uyarlık görülmüştür.		
Kaldı ki, Mahkememizce yapılan 26.09.2012 tarihli ara karar üzerine gönderilen bilgi ve belgelerin incelenmesi neticesinde, U-K Acar Gıda Tem. İnş. Tic. Ltd. Şti. tarafından Giresun Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü'ne yapılan başvuru üzerine düzenlenen 27.06.2012 gün ve 118 sayılı inceleme raporu ile "Cemal Gemicî'nin gerçekte çalışmasının olmamasına karşın ilgili firma tarafından sehven bildirimde bulunduğu tespit edildiği, bu haliyle yapılan yersiz tescilin iptal edilmesi gerektiğinin" ifade edildiği, anılan rapor doğrultusunda Cemal Gemicî'nin 2011 yılı 6, 7, 8 ve 9 dönemlere ilişkin aylık prim ve hizmet belgelerinin iptal edildiği görülmektedir.		
Davaya konu işlemin uygulanması halinde telafi güç veya imkansız zararlara neden olacağı da aşiktir."şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.		
Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, 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 hükmü bağlanmıştır.		
Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında 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 hüküm altına alınmıştır.		
Anılan Mahkeme kararının icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.		
Açıklanan nedenlerle,		
1- Kamu İhale Kurulunun 28.05.2012 tarihli ve 2012/UY.III-2287 sayılı kararının Osman Acar İnş. Gıda Enerji. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile ilgili kısmının iptaline,		
2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Osman Acar İnş. Gıda Enerji. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin değerlendirmeye alınması hususunda 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine,		
Oybirliği ile karar verildi.		
Mahmut GÜRSES Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	