

Hastane Binasının Deprem Güçlendirme, Tadilat ve Çevre Tanzimi İşleri Yürütmeyi Durdurma Kararı

Toplantı No	:	2008/831
Gündem No	:	111
Karar Tarihi	:	03.06.2008
Karar No	:	2008/MK-71
Şikayetçi:		
Kerem Yapı İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti.		
İhaleyi yapan idare:		
Elazığ Eğitim ve Araştırma Hastanesi Baştabipliği		
Gündem Konusu:		
: Kamu İhale Kurulunun 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3141 sayılı Kararı hakkında Ankara 15. İdare Mahkemesi tarafından verilen davanın reddine yönelik kararın temiz edilmesi üzerine Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen yürütmeyi durdurma kararına ilişkin işlem tesis edilmesi.		
Kararı:		
Elazığ Eğitim ve Araştırma Hastanesi Baştabipliğince 20.09.2006 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan Eski Hastane Binasının Deprem Güçlendirme, Tadilat ve Çevre Tanzimi İşleri ihalesine ilişkin olarak Kerem Yapı İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti. tarafından yapılan itirazın şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3141 sayılı Kararı ile, "4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına," karar verilmiştir. Anılan Kurul Kararının yürütülmesinin durdurulması ve iptali istemiyle, Kerem Yapı İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti. vekili tarafından açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 22.05.2007 tarih ve E:2007/1329 sayılı kararı ile, "– Olayda, ihale ilan tarihi itibarıyla yeterli ödenğin bulunduğu hususunun tartışmasız olduğu, beş istekli tarafından verilen tekliflerin tamamının yaklaşık maliyetin altında kaldığı, yani ödenğin teklifleri karşıladığı, 4734 sayılı Kanunun 5. maddesinde belirtilen temel ilkelere aykırı bir durumun mevcut olmadığı anlaşılmakla, Kanunun aradığı ihalenin iptal edilebilme şartları arasında yer almayan ve sürekli değişiklik gösterebilecek olan, ihale ilan tarihi ile ihale tarihi arasında idarenin alacak-borç yapısında meydana gelen değişiklikler veya nakit akışındaki farklılıklar ileri sürülerek itirazın şikayet başvurusunun reddine ilişkin tesis edilen dava konusu işlemden hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiş ve bu karar 18.06.2007 tarihinde Kuruma tebliğ edilmiştir. Bu karar üzerine alınan 02.07.2007 tarih ve 2007/MK-72 sayılı Kurul Kararı ile; "1- 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3141 sayılı Kurul Kararının iptaline, 2- Aynı Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, idarenin 26.09.2006 onay tarihli ihalenin iptaline yönelik işleminin iptaline," karar verilmiştir. Söz konusu yürütmeyi durdurma kararının kaldırılması için Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde yapılan itiraz, 04.07.2007 tarih ve Y.D.İtiraz No:2007/2799 sayılı karar ile reddedilmiştir. Daha sonra, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 29.11.2007 tarih ve E:2007/1329, K:2007/1681 sayılı kararı ile, "– Olayda, ihale ilan tarihi olan 28.8.2006 tarihi itibarıyla ihaleyi yapan idarenin alacak ve borç dengesinin ihalenin bedelini karşılamaya yettiği, ancak dosyada bulunan saymanlık yazısında da belirtildiği üzere ihalenin yapıldığı tarih olan 20.09.2006 tarihi itibarıyla alacakların tahsil edilemediği gibi borçların da arttığı ve alacak-borç dengesinin bozulduğu, ihalenin bu durum itibarıyla bedelinin karşılanamayacağı gibi ihaleyi yapan idarenin hastane olması ve maddi imkanlarının öncelikle hastanenin asli giderlerinin karşılanması amacıyla kullanılması gerektiği ve iş bu ihale tarihinden sonra güçlendirme faaliyetleri için bir ihale yapılmadığı, bu işlemlerin kısmen de olsa idare tarafından kendi imkanlarıyla karşılandığı göz önüne alındığında, idarenin borçlarının arttığı ve mali sıkıntıyla düğüldüğü, ihale bedelinin ödemesinin hastanenin işleyişinde aksaklıklara yol açabileceği anlaşılmış olup, ihalenin iptal edilmesi üzerine yapılan itirazın şikayet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemden hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiş ve bu karar 02.01.2008 tarihinde Kuruma tebliğ edilmiştir. Anılan kararın uygulanmasına yönelik alınan 14.01.2008 tarih ve 2008/MK-3 sayılı Kurul Kararı ile; "1- 19.03.2007 tarih ve 2007/MK-72 sayılı Kurul Kararının iptaline, 2- Anılan mahkeme kararı doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına," karar verilmiştir. Bu defa, Ankara 15. İdare Mahkemesince verilen 29.11.2007 tarih ve E:2007/1329, K:2007/1681 sayılı davanın reddine ilişkin kararın davacı tarafından yürütmeyi durdurma istemli olarak temiz edilmesi üzerine, Danıştay Onüçüncü Dairesinin 02.05.2008 tarih ve E:2008/678 sayılı Kararı ile "dava konusu işlemin yürütülmesinin durdurulmasına" karar verilmiştir. Söz konusu karar 13.05.2008 tarihinde Kuruma tebliğ edilmiştir. 2709 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 hükmü bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27/2 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 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 geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır. Açıklanan nedenlerle; Danıştay Onüçüncü Dairesinin 02.05.2008 tarih ve E:2008/678 sayılı kararının uygulanması için; 1- 14.01.2008 tarih ve 2008/MK-3 sayılı Kurul Kararının iptaline, 2- İdarenin 26.09.2006 onay tarihli ihalenin iptaline yönelik işleminin iptaline, Oybirliği ile karar verildi.		
Dr. Hasan GÜL BAŞKAN		
Ali KAYA II. Başkan	Bahattin İŞİK Kurul Üyesi	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi	Çağatay ÖZCAN Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi	Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi	Hicabi ECE Kurul Üyesi