İçmesuyu İnşaatı yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2010/075
Gündem No	:	54
Karar Tarihi	:	30.11.2010
Karar No	:	2010/MK-191

Şikayetçi:

Bedir İnşaat San. Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Adem DUMLU

İhaleyi yapan İdare:

Narman Belediye Başkanlığı

Gündem Konusu:

Kamu İhale Kurulunun 03.04.2006 tarih ve 2006/UY.Z-860 sayılı kararının iptali isteminde açılan davaya ilişkin olarak, Danıştay 13. Dairesinin 24.09.2010 tarih ve E:2007/15485, K:2010/6416 sayılı "mahkeme kararının bozulması" kararına ilişkin işlem tesis edilmesi.

Karar:

Narman Belediye Başkanlığınca 02.09.2005 tarihinde Pazarlık Usulü ile yapılan Narman (Erzurum) İçmesuyu İnşaatı ihalesine ilişkin olarak Bedir İnşaat San. Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Adem DUMLU tarafından yapılan itirazen şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulu'nun 03.04.2006 tarih ve 2006/UY.Z-860 sayılı Kararıyla, *"Yukarıda anılan aykırılıklar nedeniyle ihalenin iptali gerekmekte ise de, iddiaların incelenmesi kapsamında iptal kararı verilmesine yasal olanak bulunmadığından mevzuata aykırı olduğu tespit edilen hususlar değerlendirilmek, gerekiyorsa incelenmek ve/veya soruşturulmak üzere konunun İçişleri Bakanlığına bildirilmesine"* karar verilmiştir.

Anılan Kurul Kararının yürütülmesinin durdurulması ve iptali isteminde, Bedir İnşaat San. Tic. ltd. Şti. vekili Av. Adem DUMLU tarafından açılan davada, Ankara 1. İdare Mahkemesince verilen 08.12.2006 tarih ve E:2006/2351 sayılı karar ile *"…Bu durumda, Kamu İhale Kurumunun 4734 sayılı Kanunda öngörülen görev ve yetkilerini kullanabilmesi ve Kuruma yüklenen görev ve fonksiyonların etkin ve verimli bir şekilde yürütülebilmesi ancak Kurul kararının sonuca etkili olabilmesiyle mümkündür. Dolayısıyla ihale işlemleriyle ilgili mevzuata aykırılıkların İçişleri Bakanlığına bildirilmesi şeklindeki dava konusu Kamu İhale Kurulu Kararında yerlik görülmemiştir."* gerekçesi ile *"yürütmenin durdurulmasına"* karar verilmiştir

Anılan Mahkeme kararının uygulanmasını teminen alınan 22.01.2007 tarih ve 2007/MK-8 sayılı Kurul Kararı ile;

"1- 03.04.2006 tarih ve 2006/UY.Z-860 sayılı Kurul Kararının iptaline,
2- Aynı Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesi (b) bendi gereğince, hukuka aykırılığı tespit edilen ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline" karar verilmiştir.

Kurumumurca yapılan itiraz üzerine Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 31.01.2007 tarih ve 2007/408 sayılı kararı ile *"itiraz isteminin reddine"* karar verilmiş, daha sonra, Ankara 1. İdare Mahkemesinin 09.10.2007 tarih ve E:2006/2351, K:2007/2287 sayılı kararı ile *"dava konusu işlemin iptaline"* karar verilmiştir.

Ankara 1. İdare Mahkemesinin 09.10.2007 tarih ve E:2006/2351, K:2007/2287 sayılıkararının Kurummurca yürütmeyi durdurma istemli olarak temyiz edilmesi sonucu, Danıştay 13. Dairesi 21.01.2008 tarih ve E:2007/15485 sayılı kararında *"İdare Mahkemesi kararınınyürütmesinin durdurulması isteminin reddine"* karar vermiş, ancak daha sonra 24.09.2010 tarih ve E:2007/15485, K:2010/6416 sayılı kararı ile;

"…Bu durumda; 4734 sayılı Kanun'un 53. maddesinde, Kurum'un gerekli gördüğü takdirde bu Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine aykırılık bulunduğu yolundaki iddiaları da inceleyip sonuçlandıracağı hükme bağlanmış olmakla birlikte, Kanun'da iddiaların incelenmesine ilişkin usul ve esasların yer almaması ve iddiaların incelenmesi sonucunda, itirazen şikâyet başvurularının incelenmesi sonucu verilen kararlardan birinin verileceğine dair bir düzenleme olmaması nedeniyle, bu konunun usul ve esasları ile verilecek kararlara ilişkin ayrıntıların düzenlendiği Yönetmelik hükümlerine dayanılarak tesis edilen dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında bu yönüyle hukuka aykırılık görülmemiş olup, İdare Mahkemesi'nce; Kamu İhale Kurumu'nun 4734 sayılı Kanun'da öngörülen görev ve yetkilerini kullanabilmesi ve etkin ve verimli bir şekilde yürütebilmesinin, ancak, Kurul kararının sonuca etkili olabilmesiyle mümkün olduğu, ihale işlemleriyle ilgili mevzuata aykırılıkların İçişleri Bakanlığı'na bildirilmesi şeklindeki kararın sonuca etkili kararlardan olmadığı gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmesinde hukuki isabet bulunmamaktadır.
Açıklanan nedenlerle; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca temyiz isteminin kabulüne, Ankara 1. İdare Mahkemesi'nin 09.10.2007 tarih ve E:2006/2351, K:2007/2287 sayılı kararının bozulmasına…" karar verilmiştir.

T.C. Anayasasının 138 inci maddesinin 4 üncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir surette değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktirmemeyeceği hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 inci maddesinin 2 nci 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 1 inci fıkrasında ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gerçekleşmesi güç olan bir sonuca sebebiyet vermesi halinde, bu sürenin bitiş tarihinden itibaren bir ay içinde yeniden karar vermesi gerektiği hükmü yer almaktadır.

Açıklanan nedenlerle,

Danıştay 13. Dairesi Başkanlığının 24.09.2010 tarih ve E:2007/15485, K:2010/6416 sayılı kararının uygulanması için;

1) 22.01.2007 tarih ve 2007/MK-8 sayılı Kurul Kararının iptaline

2) 03.04.2006 tarih ve 2006/UY.Z-860 sayılı Kurul Kararı uyarınca, mevzuata aykırı olduğu tespit edilen hususlar değerlendirilmek, gerekiyorsa incelenmek ve/veya soruşturulmak üzere konunun İçişleri Bakanlığına bildirilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Ali Kemal AKKOÇ **II. Başkan**	**Hicabi ECE** **Kurul Üyesi**	**Ali KAYA** **Kurul Üyesi**
Bahattin IŞIK **Kurul Üyesi**	**Hakan GÜNAL** **Kurul Üyesi**	**Kazım ÖZKAN** **Kurul Üyesi**
Adem KARALI **Kurul Üyesi**	**Abdullah DÜNDAR** **Kurul Üyesi**	**Erkan DEMİRİTAŞ** **Kurul Üyesi**