

İçmesuyu Tesisleri ve Depo İnşaatı işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2012/065
Gündem No	:	76
Karar Tarihi	:	07.11.2012
Karar No	:	2012/MK-338
Şikayetçi:		
Turken Yapı Yatırım San. ve Tic. A.Ş. – Mehmet Besni / Besni İnşaat Ortak Girişimi		
İhaleyi yapan idare:		
Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 20. Bölge Müdürlüğü		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 28.05.2012 tarih ve 2012/UY.I-2305 sayılı kararı hakkında Ankara 7. İdare Mahkemesince verilen yürütmeyi durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.		
Karar:		
Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 20. Bölge Müdürlüğü tarafından 07.02.2012 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2011/206030 İKN'li "Kilis İçmesuyu Tesisleri ve Depo İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak Turken Yapı Yatırım San. ve Tic. A.Ş. – Mehmet Besni / Besni İnşaat Ortak Girişimi'nin 05.04.2012 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 10.04.2012 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 19.04.2012 tarih ve 15232 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 19.04.2012 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 28.05.2012 tarihli ve 2012/UY.I-2305 sayılı karar ile; "1) 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine, 2) TeknoGRM Day. Tük. Mal. Paz. İnş. San. Tic. Ltd. Şti., Nevzat İnş. Taah. Oto. ve Nak. Tic. Ltd. Şti., Beşkardeşler Nak. Haf. İnş. ve Taah. Tic. Ltd. Şti. ve Yesemek Taah. Yapı Mad. San. Tic. A.Ş. hakkında yasaklamaya ilişkin işlemlerin başlatılması için idareye bildirimde bulunulmasına, 3) İhaleye konu iş ve işlemler hakkında gerekli inceleme ve değerlendirmenin yapılmasının teminen Çevre ve Şehircilik Bakanlığına bildirimde bulunulmasına, 4) Nevzat İnş. Taah. Oto. ve Nak. Tic. Ltd. Şti. ile Yesemek Taah. Yapı Mad. San. Tic. A.Ş.'nin 2010/516702 İKN'li ihaleye birlikte teklif sundukları iddiasının incelenmesi ve değerlendirilmesini teminen İller Bankası 10. Bölge Müdürlüğü'ne bildirimde bulunulmasına," karar verilmiştir. Davacı TeknoGRM Day. Tük. Mal. Paz. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 7. İdare Mahkemesinin 20.09.2012 tarihli ve E: 2012/1306 sayılı kararında, "...verilen Kanun hükümleri bir bütün halinde değerlendirildiğinde, 58. madde uyarınca yasaklama kararı verilebilmesi için hakkında yasaklama kararı verilecek gerçek veya tüzel kişilerin 17. maddede sayılan yasak fiil veya davranışları işlediği yada bunlara iştirak ettiği yönünde bir tespitin mevcut olması gerektiği, 14. maddede ortak girişim üyeleri arasında müşterek ve müteselsil sorumluluk esaslı olduğu; düzenlenmiş ise de, söz konusu sorumluluk ilkesinin taahhüdün yerine getirilmesi ile ilgili olduğu; bir başka ifadeyle, ihale aşamasından sonraki safha olan sözleşmenin yerine getirilmesi aşamasıyla ilgili olduğu, bu nedenle söz konusu madde hükümünden hareketle ortaklarından birinin yasak fiil veya davranışta bulunduğu tespit edilen ortak girişimin diğer ortağı hakkında bu nedenden dolayı yasaklama kararı verilemeyeceği sonucuna ulaşılmaktadır. Bu duruma göre; yasak fiillerin davacı şirket tarafından değil de ortak girişimin diğer ortağı tarafından işlendiği, bunun yanında davacının söz konusu fiilleri işlediği veya bunlara iştirak ettiği yönünde bir tespitin de mevcut olmadığı dikkate alındığında, davacı şirket hakkında yasaklama kararı çıkarılması için gerekli bildirimlerin yapılmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir."gereğesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir. Anayasanın 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 hükmüne bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 28/1 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 geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle; Kamu İhale Kurulunun 28.05.2012 tarihli ve 2012/UY.I-2305 sayılı kararının TeknoGRM Day. Tük. Mal. Paz. İnş. San. Tic. Ltd. Şti. hakkında yasaklamaya ilişkin işlemlerin başlatılması için idareye bildirimde bulunulmasına ilişkin kısmının iptaline, Oybirliği 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 KOCAĞÖZ Kurul Üyesi
Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	