idarece verilen cevabın tebliğ tarihinden itibaren 10 gün içerisinde Kuruma itirazen şikayet başvurusunda bulunulması gerekmektedir.

	Karar Sayısı Karar Tarihi Toplantı No Gündem No	
Toplantı No	-	2021/500
Gündem No	-	42
Karar Tarihi	-	22.11.2021
Karar No	-	2021/962,100

Gündemdeki;

MMS Grup Gösterim ve Kurama Hiz. Tic. ve San. Ltd. Şti. vekili Av. Figen Barbaros

Şikayetçi yanına davacı

Mersin Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü

Davalı Kurum;

İş ve Meslek Sağlığı ve Güvenliği Kurulu

Konu;

Mersin Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü tarafından 03.12.2020tarihinde açılı ihale usulüne yapılan "Özel Güvenlik Hizmet Alımı" ihalesinin ilçeler olarak MMS Grup Gösterim ve Kurama Hiz. Tic. Ltd. Şti.'nin 04.05.2018 tarih ve 1200 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 11.05.2021 tarih ve 2018/IV.II.1362 sayılı Kararı ile; "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı MMS Grup Gösterim ve Kurama Hiz. Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Figen Barbaros tarafından ayrıca Kurul Kararının iptali istemiyle açılan davanın, İdare 2. İdare Mahkemesinin 20.06.2021 tarih ve E.2021/1006 sayılı kararında,

"4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 53 inci maddesinde; idarenin yükseyet sürecinin ihale süresi içerisinde yükseyete konu işlem veya eylemlerin farkına varılmış olması gerektiği tarihi izleyen günden itibaren anılan Kanunun 21 inci maddesinin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün olduğu, idarenin yükseyete verilmesini istiyor ve gün içinde Kurum itirazen yükseyet başvurusunda bulunduğu gerektiği hüküm altına alınmıştır.

İdare denyasının incelenmesinden; Mersin Sosyal Güvenlik İl Müdürlüğü tarafından 03.12.2020 tarihinde gerçekleştirilen "Özel Güvenlik Hizmet Alımı" ihalesinin İdaresi Özel Güvenlik Kurum ve Eğitim Hiz. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile Kim Güvenlik Hiz. Ltd. Şti. ile birlikte ortak girişim olarak katılan davacı yüksetin ihale dışı kıvılmasına ilişkin 28.12.2020 tarihinde idarenin yükseyet başvurusunda bulunduğu, başvurunun idarenin 28.12.2020 tarihli işlemi ile reddedildiği, bu işlemin davacı yüksetin 04.01.2020 tarihinde tebliğ edildiği, yüksetin yükseyet başvurusunun reddine ilişkin işlemin iptali istemiyle 14.01.2021 tarihinde Mersin 2. İdare Mahkemesi'nde dava açtığı, mahkemenin 08.04.2021 tarih ve E.2020/1022 sayılı kararıyla idari davı davı kesinleşmiş olduğuyla Kamu İhale Kurumun gönderiyi, dilekçesinin 04.01.2021 tarihinde Kurum kayıtlarına alındığı, yapılan inceleme ve değerlendirme sonucunda 30 günlük itirazen yükseyet başvuru süresi geçirildiğinden sonra 04.01.2020 tarihinde kayıtlara giren başvurunun esa yönünden reddedildiği anlaşılmaktadır.

Yukarıda bahsedilen karar maddesi uyarınca, idarenin yapılan yükseyet başvurusu üzerine idarece verilen cevabın tebliğ tarihinden itibaren 10 gün içerisinde Kurum itirazen yükseyet başvurusunda bulunulması gerekmektedir. Ancak, davacı yüksetin idarenin yükseyet başvurusunun reddine dair işlemini 04.01.2020 tarihinde tebliğ ettiği ve 10 günlük itirazen yükseyet başvuru süresi içerisinde 14.01.2020 tarihinde Mersin 2. İdare Mahkemesi'nde dava açtığı görülmüştür; davacı yüksetin tarafından davanın açıldığı 14.01.2020 tarihli itirazen yükseyet başvuru tarihi olarak değerlendirilerek başvurunun süresinde kabul edilmesi gerekirken aksi yönde tesis edilen ihalede uyarılı bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin iptaline 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 surette değiştirmemesinde veya bunların yerine getirilmesini geciktirmemesinde hüküm bağlamıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdare Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin dördü fıkrasında; İkmalden veya idari mahkemelerden, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstermek şartıyla; idari mahkemenin, idare ve varsa mahkemelerden alınan ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının uygulanıp gün itibarıyla, gecikmeksizin işlem tesis etmesi veya eylemde bulunması mecburiyeti hüküm altına alınmıştır.

Anılan kanun maddesinin yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının uygulanıp gün itibarıyla, gecikmeksizin işlem tesis etmesi veya eylemde bulunmaya mecburiyeti olduğu, bu cümleden