

ihale Kurul kararının İdari Şartname maddesinin boş bırakılmasına ilişkin kısmı bakımından davanın reddine, dava konusu Kurul kararının şikayet başvurusunun ihale gerçekleştirildikten sonra sonuçlandırılmasına ilişkin kısmı bakımından iptaline" ifadelerine yer verilme suretiyle dava konusu Kurul kararının Şti. tarafından yapılan şikayet başvurusunun idarece ihale gerçekleştirildikten sonra sonuçlandırılmasına ilişkin kısmı bakımından iptaline dair karar

Toplantı No	: 2021/024
Gündem No	: 48
Karar Tarihi	: 09.06.2021
Karar No	: 2021/MK-235

BAŞVURU SAHİBİ:

Armada Grup Taah. San. Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Sivas Cumhuriyet Üniversitesi İdari Ve Mali İşler Daire Başkanlığı

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/627684 İhale Kayıt Numaralı "2021 Yılı Öğlen Yemeği Üretimi, Dağıtım Servisi İle Sonrası Temizlik Ve Bulaşık Hizmeti Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Sivas Cumhuriyet Üniversitesi Rektörlüğü İdari ve Mali İşler Daire Başkanlığı tarafından yapılan 2020/627684 ihale kayıt numaralı "2021 Yılı Öğlen Yemeği Üretimi, Dağıtım Servisi ile Sonrası Temizlik ve Bulaşık Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Armada Grup Taah. San. Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 20.01.2021 tarihli ve 2021/UH.II-133 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Armada Grup Taah. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 08.04.2021 tarihli E:2021/353, K:2021/595 sayılı kararında "...2. iddia olarak; İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğin 7'nci maddesi uyarınca ihale dokümanına yönelik şikâyet başvurularının ihale veya son başvuru tarihinden önce sonuçlandırılması esas olmasına rağmen, ihaleyi yapan idarenin şikâyetin reddine ilişkin cevap yazısını ihale tarihinden iki gün sonra 16.12.2020 tarihinde EKAP üzerinden bildirdiği, bu nedenle ihale dokümanına yönelik idare değerlendirmesi bilinemediğinden ihale tarihinde ihaleye teklif veremedikleri, bu durumun ihale hukukunun temel ilkelerine aykırı olduğu ve ihalenin iptal edilmesi gerektiği ileri sürülmüştür.

...

Yukarıda yer verilen mevzuatta, idare tarafından şikâyet başvurusu üzerine gerekli incelemelerin yapılarak 10 gün içinde gerekçeli bir karar alınacağı, ancak ihale dokümanına yönelik şikâyet başvurularının ise ihale veya son başvuru tarihinden önce sonuçlandırılmasının esas olduğunun açıkça düzenlendiği dikkate alındığında davacı şirketin şikâyet başvurusuna konu ettiği ihale dokümanı hakkında verilen kararı bilmeksizin ihaleye katılarak teklif vermesinin beklenemeyeceği gibi ihaleyi yapan idareye başvurusunun bu esasa aykırı olarak geç sonuçlandırılmasının kabul edilebilir makul bir sebebe dayandırılmadığı, böylece isteklilerin tanınan şikâyet ve itirazın şikâyet başvuru yolunun etkisizleştirildiği anlaşıldığından dava konusu Kurul kararının bu iddiaya yönelik itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin kısmının hukuka uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.

Her ne kadar davalı idare tarafından İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in "Şikâyet başvuru süresi" başlıklı 4. maddesinin sekizinci fıkrasında; ilana veya dokümana karşı şikâyet başvurusunda bulunulduktan sonra ihaleye teklif verilmiş olmasının Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmasını engellemeyeceği savunulmakta ise de anılan düzenleme şikâyet başvurusunun sonuçlandırılmasına ilişkin olmayıp, şikâyet başvurusuna rağmen istekli şikâyetçinin ihaleye vereceği teklifin geçerli olduğuna ilişkin isteklileri korumaya yönelik bir düzenleme olduğundan bu yöndeki savunmaya itibar edilmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu Kurul kararının İdari Şartname'nin 25.5. maddesinin boş bırakılmasına ilişkin kısmı bakımından davanın reddine, dava konusu Kurul kararının şikâyet başvurusunun ihale gerçekleştirildikten sonra sonuçlandırılmasına ilişkin kısmı bakımından iptaline" ifadelerine yer verilerek suretiyle dava konusu Kurul kararının Armada Grup Taah. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından yapılan şikâyet başvurusunun idareye ihale gerçekleştirildikten sonra sonuçlandırılmasına ilişkin kısmı bakımından iptaline 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 hükme bağlanmıştır.

Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin 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.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1- Kamu İhale Kurulunun 20.01.2021 tarihli ve 2021/UH.II-133 sayılı kararının Armada Grup Taah. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından yapılan şikâyet başvurusunun idareye ihale gerçekleştirildikten sonra sonuçlandırılmasının yerinde olmadığına yönelik iddia ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.