

ihalenin üzerinde kalma ihtimali olup olmadığına bakılmaksızın ihale sürecindeki işlemlere yönelik olarak şikayet ve itirazen şikayette bulunabileceği kabul edilerek davacı şirketin itirazen şikayet başvurusunda yer verilen iddiasının incelenmesi gerekir

Danıştay 13. Dairesinin 15.11.2016 tarihli ve E:2016/3352, K:2016/3727 sayılı kararı.

Özet: Antalya Büyükşehir Belediye Başkanlığı Bilgi Teknolojileri Dairesi Başkanlığı tarafından 11.01.2016 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/172227 ihale kayıt numaralı "Yeni Hizmet Binası Bilgi Sistemleri Ağ ve Sistem Alt Yapısı Kurulumu" ihalesine ilişkin olarak, Eksendata Bilişim Teknolojileri Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi tarafından yapılan itirazen şikâyet başvurusu üzerine, 23.03.2016 tarihli ve 2016/UM.III-844 sayılı Kurul kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikayet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Eksendata Bilişim Teknolojileri Sanayi ve Ticaret

Limited Şirketi tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Danıştay 13. Dairesinin 15.11.2016 tarihli ve E:2016/3352, K:2016/3727 sayılı kararında, "...Yukarıda yer verilen birinci iddiasına idareye şikayet sürecinde yer vermediği, anılan iddianın İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'inci maddesi ve İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in 12'nci maddesi gereğinde itirazın şikayet başvurusu incelenmesinde dikkate alınmayacağı ...son iddia ile ilgili olarak davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmış olması ve üçüncü iddiada yer verilen hususların kendi tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik hususlardan farklı olması dikkate alındığında davacının üçüncü iddiası yönünden menfaati bulunmadığı, bu durumda, davacı şirket tarafından itirazın şikayet başvurusunda ileri sürülen tüm iddialar yönünden başvurunun reddedilmesinde hukuka aykırı bir yön bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiş bu karar davacı şirket tarafından temyiz edilmiştir.

Temyize konu Mahkeme kararının; davacının idareye şikayet sürecinde yer vermediği iddiasının itirazın şikayet başvurusunda dikkate alınmayacağına ilişkin kısmı incelendiğinde; ... Kanun'un 56'ncı maddesinin lafzından, başvuru sahibinin iddialarından sadece şikayette yer alan iddiaların anlaşılacağı, Kanun'da böyle bir sınırlama yapılmadığı, Kamu İhale Kurulu tarafından başvuru sahibinin itirazın şikayet başvurusundaki iddiaların, şikayet aşamasında öne sürülüp sürülmediğine bakılmaksızın incelenmesi gerektiği anlaşılmaktadır.

Bu durumda, davacının, şikayet başvurusunun reddi üzerine, 4734 sayılı Kanun'da öngörülen şekil ve usul kurallarına uygun olarak itirazın şikayet başvurusunda bulunduğu, ancak dava konusu Kurul kararında davacının söz konusu iddiasının esastan değerlendirilmesi gerekirken şekil yönünden reddine karar verildiğinden, dava konusu Kurul kararının bu kısmında hukuka uygunluk bulunmamıştır.

Temyize konu mahkeme kararının; davacı şirketin, ihale üzerinde kalan istekliye yönelik iddiaları bakımından itirazın şikayet başvurusunun ehliyet yönünden reddedilmesinde hukuka aykırılık bulunmadığına ilişkin bölümüne gelince: ... Bu durumda; ihale dokümanı satın alıp, ihaleye teklif veren davacı şirketin, 4734 sayılı Kanun'un aktarılan hükümleri uyarınca istekli statüsünü kazandığı açık olduğundan, dava konusu ihalenin üzerinde kalma ihtimali olup olmadığına bakılmaksızın ihale sürecindeki işlemlere yönelik olarak şikayet ve itirazın şikayet başvurusunda bulunabileceği kabul edilerek davacı şirketin itirazın şikayet başvurusunda yer verilen üçüncü iddiasının incelenmesi gerekirken, bu husus gözetilmeksizin başvurusunun ehliyet yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır” gerekçesiyle Mahkeme kararının, davacının ikinci iddiası bakımından davanın reddine yönelik kısmının onanmasına, davacının birinci ve üçüncü iddiası yönünden Mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin davacının birinci ve üçüncü iddiası yönünden iptaline kesin olarak karar verilmiştir.