

ihaleyi yapan idare tarafından 4734 sayılı Kanun 11/g maddesi kapsamında yapılan araştırmada, İl Emniyet Müdürlüğü tarafından “ilgili birimlerince işlem yapılmadığının ve bazı dosyalar ile ilgili başka makamların bilgisine başvurulmasının” belirtildiği, bu hâliyle araştırmanın il bazında mı yoksa ülke çapında mı yapıldığının belirsiz olduğu, ayrıca bazı soruşturma dosyaları ile ilgili istenen bilgilerin temin edilmediği, diğer taraftan ihale üzerinde

**kalan iş ortaklığı
şirketlerinden .. %99 ortağı
hakkında 4734 sayılı Yasanın
11/g maddesi kapsamında işlem
tesis edilmesi ve bu
işlemlerin yargı süreçleri
ile ihalelere dolaylı olarak
da katılamayacağı birlikte
değerlendirildiğinde, ihale
üzerinde kalan iş ortaklığı
hakkında terör Örgütleriyle
iltisakı/irtibatı olup
olmadığı hakkında
tereddütlerin giderilmediği
görülmektedir.Öte yandan,
tereddüte yer bırakmayacak
şekilde yapılacak araştırma
sonucu terör örgütleriyle**

**iltisakı/irtibatı olmadığına
tespiti hâlinde bu kişilerin
ticari itibarlarının
korunacağı ve haklarında
başka ihalelerde
yapılabilecek benzer
şikâyetlerin önüne geçileceği
de açıktır. Bu durumda, ihale
üzerinde kalan iş ortaklığı
hakkında yapılan itirazın
şikâyet başvurusunun reddine
ilişkin Kamu İhale Kurulu
kararında hukuka uygunluk
bulunmamaktadır...” gerekçesiyl
e dava konusu işlemin anılan
iş ortaklığının terör
örgütleriyle iltisakı veya
irtibatının araştırılmasına**

yönelik kısmının iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2017/055
Gündem No	: 72
Karar Tarihi	: 01.11.2017
Karar No	: 2017/MK-435

<u>BAŞVURU SAHİBİ:</u> Nur Su Tem. Taah. Nak.Yemek Ürt. San. ve Tic. Ltd. Şti.
<u>İHALEYİ YAPAN İDARE:</u> Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 23. Bölge Müdürlüğü
<u>BAŞVURUYA KONU İHALE:</u> 2017/11725 İhale Kayıt Numaralı "Dsi 23 Bölge Müdürlüğü Nitelikli Personel Hizmet Alımı" İhalesi
<u>KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:</u>
<u>KARAR:</u>

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 23. Bölge Müdürlüğü tarafından 06.03.2017 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2017/11725 ihale kayıt numaralı "DSİ 23. Bölge Müdürlüğü Nitelikli Personel Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Nur Su Tem. Taah. Nak. Yemek Ürt. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, 03.05.2017 tarihli ve 2017/UH.II-1265 sayılı Kurul kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Nur Su Tem. Taah. Nak. Yemek Üret. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle Ankara 4. İdare Mahkemesinin E:2017/1377 sayılı dosyasında açılan davada, Mahkemece "yürütmenin durdurulması isteminin reddine" karar verilmiştir.

Bu defa, Mahkemenin 13.09.2017 tarihli ve E:2017/1377, K:2017/2400 sayılı kararında "...Davacının ihale üzerinde kalan iş ortaklığına ilişkin şikâyetlerinin, "aynı adreste farklı şirketlerin bulunduğu, ortaklarda ve adreslerde değişiklik yapılarak kamu kurum ve kuruluşların yanıtılmaya çalışıldığı" İle "iş ortaklığının terör örgütleriyle iltisakı veya irtibatının araştırılması" olduğu görülmektedir.

İhaleye davacı ve anılan iş ortaklığı dışında teklif veren bulunmadığı, ortaklığın ihaleye mevzuat ve şartname kapsamında aranan ilgili belgeleri sunarak katıldığı, ortaklık yapıları veya adres değişiklikleri ile aynı adresi kullanan şirketlerin bulunmasının, ihale teklifin iş ortaklığı olarak verilmesi ve ihalenin bu kısmına başka teklif veren olmamasına göre 4734 sayılı Kanun'un 17. maddesinde sayılan yasak fiil ve davranışlar arasında görülebileceği açıktır.

Bununla birlikte, terör örgütlerine iltisakı yahut bunlarla irtibatı olduğu Emniyet Genel Müdürlüğü tarafından bildirilen gerçek ve tüzel kişiler doğrudan veya dolaylı veya alt yüklenici olarak, kendileri veya başkaları adına hiçbir şekilde ihalelere katılamayacaklardır.

4734 sayılı Kanun'un 11. maddesinin birinci fıkrasının (g) bendi kapsamındaki bildirimlere ilişkin usul ve esasların işlem tarihi itibarıyla belirlenmediği, ancak terör örgütlerine iltisakı veya irtibatı olan isteklilerin ihalelere katılamayacakları açık olduğundan ihaleleri gerçekleştiren idarelerin emniyet birimlerince yapılan bildirimleri değerlendirmeleri, bildirimler sonucunda tereddüt oluşması hâlinde bu tereddütlerin giderilerek ihalelerin sonuçlandırılması gerektiği tabiidir.

Olayda, ihale üzerinde kalan iş ortaklığının pilot ortağı Arma 1'in %99 ortağının Şampiyon Sosyal Hizmetler Çevre Temizlik Dağıtım Gıda Ticaret Ltd. Şti. olduğu, bu şirketin Niğde Belediye Başkanlığı tarafından 09.01.2017 tarihinde yapılan "30 Kişilik Personel Çalıştırılması İş" ihalesinde terör örgütleriyle iltisakı veya irtibatı bulunduğu bahisle teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, anılan şirket tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusunun ise Kamu İhale Kurulu'nun 22.03.2017 tarih ve 2017/UH.II-872 sayılı kararıyla reddedildiği, anılan kararın iptali istemiyle açılan davada ise Ankara 11. İdare Mahkemesinin 23.06.2017 tarih ve E:2017/917, K:2017/2076 sayılı kararıyla davanın reddine karar verildiği, yine aynı şirketin Uşak İl Özel İdaresi tarafından 26.12.2016 tarihinde yapılan "65 Kişi Vasıflı İşçi Hizmet Alımı" ihalesinde aynı gerekçeyle teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı (sözleşme imzalanmadığı) ve yapılan itirazın şikâyet başvurusunun da Kamu İhale Kurulu'nun 08.03.2017 tarih ve 2017/UH.11-784 sayılı kararıyla reddedildiği, bu kararın iptali istemiyle Ankara 17. İdare Mahkemesinin E:2017/877 sayılı dosyasında açılan davada yürütmenin durdurulması isteminin reddedildiği, davanın derdest olduğu anlaşılmaktadır.

Öte yandan, uyumsuzluk konusu ihalede Kastamonu Valiliğinden ihaleye katılan şirketlerin 4734 sayılı Kanun'un 11/g maddesi kapsamında olup olmadıklarının sorulduğu, Kastamonu İl Emniyet Müdürlüğünden gelen cevabın yetersiz bulunması üzerine bazı ortaklar hakkında suç işlemek amacıyla kurulan örgüte üye olmak suçundan açılan davaların FETÖ/PDY soruşturması kapsamında olup olmadığı ve FETÖ/PDY ile ilgili başka adli işlem yapıp yapılmadığının açıklanmasının istenildiği, İl Emniyet Müdürlüğünden gelen cevabi yazıda, ismi geçen kişiler hakkında FETÖ/PDY soruşturması kapsamında birimlerince adli işlem yapılmadığı, soruşturma dosyaları hakkında bilgilerin ilgili Cumhuriyet Savcılıkları/Mahkemelerden talep edilmesi gerektiği belirtilmiştir.

Terör örgütlerinin ihaleler üzerinden mali kaynak sağlamak isteyebilecekleri ve/veya personel hizmet alım ihaleleri yoluyla örgüt mensuplarının istihdamının söz konusu olabileceği değerlendirildiğinde, ihale üzerinde kalan isteklilerin terör örgütleriyle irtibatının varlığının tereddüte yer bırakılmayacak şekilde araştırılması gerekmektedir. Ayrıca, terör örgütleriyle irtibatı olmayan kişilerin ticari itibarlarının korunması için de bu araştırmanın özenle yapılması gerekmektedir.

Uyumsuzluk konusu ihalede, ihaleyi yapan idare tarafından 4734 sayılı Kanun 11/g maddesi kapsamında yapılan araştırmada, İl Emniyet Müdürlüğü tarafından "ilgili birimlerince işlem yapılmadığının ve bazı dosyalar ile ilgili başka makamların bilgisine başvurulmasının" belirtildiği, bu hâliyle araştırmanın il bazında mı yoksa ülke çapında mı yapıldığının belirsiz olduğu, ayrıca bazı soruşturma dosyaları ile ilgili istenen bilgilerin temin edilmediği, diğer taraftan ihale üzerinde kalan iş ortaklığı şirketlerinden Arma 1'in %99 ortağı hakkında 4734 sayılı Yasanın 11/g maddesi kapsamında işlem tesis edilmesi ve bu işlemlerin yargı süreçleri ile ihalelere dolaylı olarak da katılamayacağı birlikte değerlendirildiğinde, ihale üzerinde kalan iş ortaklığı hakkında terör Örgütleriyle iltisakı/irtibatı olup olmadığı hakkında tereddütlerin giderilmediği görülmektedir.

Öte yandan, tereddüte yer bırakılmayacak şekilde yapılacak araştırma sonucu terör örgütleriyle iltisakı/irtibatı olmadığının tespiti hâlinde bu kişilerin ticari itibarlarının korunacağı ve haklarında başka ihalelerde yapılabilecek benzer şikâyetlerin önüne geçileceği de açıktır.

Bu durumda, ihale üzerinde kalan iş ortaklığı hakkında yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin 03.05.2017 tarih ve 2017/UH.II-1265 sayılı Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır..." gerekçesiyle dava konusu işlemin anılan iş ortaklığının terör örgütleriyle iltisakı veya irtibatının araştırılmasına yönelik kısmının iptaline karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'üncü 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 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 03.05.2017 tarihli ve 2017/UH.II-1265 sayılı kararının "Şampiyon Sosyal Hizmetler Çevre Temizlik Dağıtım Gıda Tic. Ltd. Şti. ile bağlantısı olan tüm şirketler hakkında 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu çerçevesinde karar verilmesi gerektiği" iddiası ile 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.
