

ilanda yer alan işin süresine ilişkin şikâyet başvurusunu ilan tarihini izleyen on gün içinde idareye yapması gerekirken bu sürenin bitiminden sonra yaptığı anlaşıldığından itirazın şikâyet başvurusunun süre yönünden reddinde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Toplantı No	: 2016/006
Gündem No	: 82
Karar Tarihi	: 20.01.2016
Karar No	: 2016/MK-31

<b><u>Şikayetçi:</u></b>
Kent Sosyal Hizmetler Turizm Dağıtım Organizasyon İnş. San. Ve Tic. Ltd. Şti.
<b><u>İhaleyi Yapan Daire:</u></b>
İstanbul Teknik Üniversitesi Sağlık, Kültür Ve Spor Daire Başkanlığı
<b><u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u></b>
05.12.2014 / 41778
<b><u>Başvuruya Konu İhale:</u></b>
2014/118285 İhale Kayıt Numaralı "2015 Yılında İtü Sağlık Kültür Ve Spor Daire Başkanlığı'na Bağlı Yemekhanelerde Yemek Yapmak Ve Dağıtmak Üzere Aşçı Ve Gıda Teknikeri" İhalesi
<b><u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u></b>
<b><u>Karar:</u></b>

İstanbul Teknik Üniversitesi Rektörlüğü Sağlık, Kültür ve Spor Daire Başkanlığı tarafından 24.10.2014 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2014/118285 ihale kayıt numaralı "2015 Yılında İTÜ Sağlık Kültür ve Spor Daire Başkanlığı'na Bağlı Yemekhanelerde Yemek Yapmak ve Dağıtmak Üzere Aşçı ve Gıda Teknikeri Alımı" ihalesine ilişkin olarak Kent Sosyal Hizmetler Turizm Dağıtım Organizasyon İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 05.12.2014 tarih ve 41778 sayılı Kurum kayıtlarına alınan itirazın şikâyet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu tarafından alınan 17.12.2014 tarihli ve 2014/UH.IV-4076 sayılı karar ile; "... anılan mevzuat hükümleri uyarınca, ihale dokümanına yönelik şikâyet konusunun istekliler tarafından ileri sürülebilecek hususlar arasında bulunmadığı ve istekli konumundaki ilgilinin ihale dokümanına ilişkin belirtilen mevcut iddiaları bakımından şikâyet ehliyetine sahip olmadığı anlaşılmıştır. ... 23.09.2014 tarihinde yayımlanan İhale İlanı'nda, ihale konusu hizmetin süresinin, ihaleye ilişkin İlan'ın 2'nci maddesinin (c) fıkrasında belirtildiği tespit edilmiştir. Buna göre ihaleye ilişkin İlan'ın 23.09.2014 tarihinde yayımlandığı anlaşılmış olup, başvuru sahibinin 23.09.2014 tarihini izleyen on gün içerisinde idareye şikâyet başvurusunda bulunması gerekirken, bu sürenin bitiminden sonra 20.11.2014 tarihinde başvuruda bulunduğu tespit edilmiştir. Dolayısıyla ihale dokümanının ilana yansıyan hükümlerine ilişkin söz konusu şikâyet başvurusunun süresinde yapılmadığı anlaşılmıştır. Bu nedenlerle, başvuru sahibi isteklinin ihale dokümanının ilana yansıyan hükümlerine yönelik iddialarının 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince ehliyet ve süre yönünden reddi gerekmektedir." denilmek suretiyle "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Kent Sosyal Hizmetler Turizm Dağıtım Organizasyon İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 1. İdare Mahkemesinin 17.06.2015 tarihli ve E:2015/203, K:2015/1258 sayılı "davanın reddi" kararının temyiz edilmesi üzerine, Danıştay 13. Dairesince alınan 18.09.2015 tarihli ve E:2015/4002, K:2015/3224 sayılı kararda "Bakılan davada, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin 5'inci maddesinde, isteklilerin yeterlik başvurularının veya tekliflerin sunulması, değerlendirilmesi ve ihalenin sonuçlandırılmasına ilişkin İdari işlem veya eylemler hakkında başvuruda bulunabileceklerinin belirtildiği; İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in 3'üncü maddesinin altıncı fıkrasında ise, ihaleye teklif veren isteklilerin teklif mektuplarında, ihale dokümanı içeriğini tamamen okuyup kabul ettiklerine dair beyanda bulunmaları ve tekliflerini buna göre vermiş olmaları nedeniyle, bu aşamadan sonra ihale dokümanının içeriğine yönelik şikâyet başvurusunda bulunamayacaklarının belirtildiğinden bahisle ihaleye teklif veren isteklinin ihale dokümanına ilişkin iddiaları bakımından şikâyet ehliyetine sahip olmadığı gerekçesiyle başvurunun ehliyet yönünden reddine karar verilmiş olmakla birlikte, Yönetmelik ve Tebliğ düzenlemelerinin Kanun'u aşar hükümler içerdiği, nitekim, Kanun'da bu şekilde bir ayrıma gidilmeksizin başvuru kriterlerinin hak kaybı, zarar veya muhtemel zarar olarak belirlendiği, isteklilerin de hak kaybı veya zararlarının doğması hâlinde ihalenin süresine yönelik olarak itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilecekleri tabiidir. Öte yandan, başvuru sahibi davacının, ilanda yer alan işin süresine ilişkin şikâyet başvurusunu ilan tarihini (23.09.2014) izleyen on gün içinde idareye yapması gerekirken bu sürenin bitiminden sonra 20.11.2014 tarihinde yaptığı anlaşıldığından itirazın şikâyet başvurusunun süre yönünden reddinde hukuka aykırılık bulunmamaktadır. Bu itibarla, davacı tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemden hukuka aykırılık, İdare Mahkemesi kararında ise sonucu itibarıyla hukukî isabetsizlik bulunmamaktadır. Açıklanan nedenlerle, davanın reddi yolundaki temyize konu Ankara 1. İdare Mahkemesi'nin 17.06.2015 tarih ve E:2015/203, K:2015/1258 sayılı kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49'uncü maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, temyiz istemi yerinde görülerek anılan Mahkeme kararının yukarıda belirtilen gerekçeyle onanmasına" şeklinde gerekçe belirtilerek anılan mahkeme kararının kısmen onanmasına 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;

1- 17.12.2014 tarihli ve 2014/UH.IV-4076 sayılı Kurul kararının başvurunun ehliyet yönünden reddine ilişkin kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvurunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.

<b>Mahmut GÜRSES</b> Başkan		
<b>Kazım ÖZKAN</b> II. Başkan	<b>Ahmet ÖZBAKIR</b> Kurul Üyesi	<b>Mehmet Zeki ADLI</b> Kurul Üyesi
<b>Hasan KOCAĞÖZ</b> Kurul Üyesi	<b>Hamdi GÜLEÇ</b> Kurul Üyesi	