İlkögretim Okulu İnşaatı yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2010/011
Gündem No	:	9
Karar Tarihi	:	04.02.2010
Karar No	:	2010/MK-10

Şikayetçi:

Tunç Yapı İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin vekili Av. Mustafa Ekinci

İhaleyi yapan İdare:

Bartın İl Özel İdaresi

Gündem Konusu:

Kamu İhale Kurulunun 14.09.2009 tarih ve 2009/UY.III-2328 sayılı kararı hakkında Ankara 14. İdare Mahkemesince verilen 29.01.2010 tarih ve E:2009/1155 sayılı yürütmeyi durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

Karar:

Bartın İl Özel İdaresi'nce 17.07.2009 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2009/76384 İKN'li "Bartın Merkez İlköğretim Okulu İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak Tunç Yapı İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin vekili Av. Mustafa Ekinci tarafından yapılan şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 14.09.2009 tarih ve 2009/UY.III-2328 sayılı Kararında; "Mert Çelikkanat İnş. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından sunulan 05.05.2008 tarih ve 3689 sayılı iş deneyleme belgesinde Ahmet Salih Çelikkanat'ın sözleşme konusu işin tamamında görev aldığının belirtildiği ve Mert Çelikkanat İnş. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin teklif dosyasındaki sözkonusu iş deneyleme belgesine ait Geçici Kabul Tutanağında iş deneyleme belgesine konu işin geçici kabulünün 27.06.2005 tarihinde yapıldığının belirtildiği, ayrıca sözkonusu iş deneyleme belgesinin geçerliliğine ilişkin 22.06.2008 tarih ve 2008/UY.III-1748 sayılı Kamu İhale Kurul kararında; "İlan bu değerlendirmeler ışığında, yapım müteahhidi ve fenni mesulün aynı kişide birleşmesine ilişkin olarak, sözleşmenin imzalandığı 25.05.1994 tarihinden iş deneyim (iş deneyleme) belgesinin hak ettiği 15.12.2000 tarihine kadar yapım müteahhidi ile fenni mesulün aynı kişi olamayacağına ilişkin mevzuatta engel bir durumun bulunmadığı, 26.12.2005 ve 22.12.2006 tarihinde T.M.M.O.B Mimarlar Odası Merkez Yönetim Kurulu tarafından kabul edilen "Mimari Teknik Uygulama Sorumluluğu (Fenni Mesuliyet) Hizmetleri Şartnamesi ve En Az Ücret Tarifesi"nde, yapım işlerinde yapı müteahhidi, taşeron ve şantiye şefi olarak görev alanların aynı zamanda fenni mesul olarak görev üstlenmemeyeceğine ilişkin düzenlemelerin kabul tarihinden sonra ancak uygulama alanı bulabileceği, bu tarihlerden önce söz konusu duruma ilişkin kısıtlayıcı bir hükm bulunmadığından yapım müteahhidi ile fenni mesulün aynı kişi olabileceği anlaşılmıştır. Kaldı ki, iş deneyim (iş deneyleme) belgesi incelendiğinde; fenni mesulün gerçek kişi yapım müteahhidinin ise özel kişi olduğu anlaşıldığından fenni mesul sıfatı ile görev yapan Mimar Ahmet Salih ÇELİKKANAT'a iş deneyim (iş deneyleme) belgesi düzenlenmesine ilişkin herhangi bir engelin bulunmadığı görülmüştür." ifadesinin yer aldığı anlaşıldığından Mert Çelikkanat İnş. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından sunulan iş deneyleme belgesinin mevzuat hükümleri doğrultusunda geçerli olduğu, bu nedenle başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikayet başvurusunun reddine karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle, Tunç Yapı İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin vekili Av. Mustafa Ekinci tarafından açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 29.01.2010 tarih ve E:2009/1155 sayılı kararı ile; "Söz durumda; Mert ÇELİKKANAT İnş. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin, Bartın İl Özel İdaresi tarafından 17/07/2009 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Bartın Merkez İlköğretim Okulu İnşaatı" ihalesinde teklif zarfında sunduğu ve Mimar Ahmet Salih ÇELİKKANAT adına düzenlenen iş deneyim belgesinde; adı geçen şahsın iş deneyim belgesine konu işin yapım müteahhidliğini üstlenen Murat İnşaat firmasının hakim ortağı ve şirket müdürü olması ve bu belgenin Mimar Ahmet Salih ÇELİKKANAT'a Murat İnşaat firmasının yüklendiği yukarıda bahse konu işin fenni mesuliliğini üstlendiğinden dolayı verilmesi ve bu şekilde fenni mesul ve yapım müteahhidinin aynı kişi üzerinde birleştiği anlaşıldığından; ayrıca 3194 sayılı Kanunun 28 ve 42.maddelerinde "yapım" ve "denetim" faaliyetlerinin ayrı sorumluluklar gerektirdiği, zira denetimin amacı gereği denetleyen ile denetlenenin aynı kişi olamayacağı açık olduğundan, itirazen şikayet başvurusuna konu iş deneyim (iş denetleme) belgesinin geçerli olduğundan bahisle tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır." şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu Kurul Kararının yürütmesinin durdurulmasına 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 suretle değiştirmeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktirmeyeceği hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28 inci maddesinin birinci fıkrasında ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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 geçmeyeceği hükm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 14.09.2009 tarihli ve 2009/UY.III-2328 sayılı Kararının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kamunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem tesis edilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Nizamettin ECE **II. Başkan**	**Bahattin TEZİK** **Kurul Üyesi**	**Ali Kemal AKKOÇ** **Kurul Üyesi**
Hakan GÜNAL **Kurul Üyesi**	**Adem KAVALLI** **Kurul Üyesi**	**Abdullah DÜNDAR** **Kurul Üyesi**
Erkan DEMİRTAŞ **Kurul Üyesi**		