

iş deneyim belgesinin asgari iş deneyim tutarını karşılamaması nedeniyle teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin kısımlarının iptal edildiği ve davacı ile F2 İnşaat Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurularının reddedildiği, Kamu İhale Kurulu kararları doğrultusunda davalı idarece dava konusu işlemin tesis edildiği görülmektedir. Bu durumda; sözleşmenin feshine ilişkin Yönetim Kurulu kararı davacının hukukunu etkileyen

kesin ve yürütülebilir nitelik taşıdığından, bu işlemin hazırlık işlemi olarak değerlendirilerek Mahkemece davanın incelenmeksizin reddine karar verilmesinde usule uygunluk bulunmamaktadır. Açıklanan nedenlerle; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca temyize konu Mahkeme kararının; işlemlere ilişkin kısmının ONANMASINA, sözleşmenin feshine dair Yönetim Kurulu kararına ilişkin kısmının BOZULMASINA,

İstemnin Özeti : İstanbul 2. İdare Mahkemesi'nin 27.04.2016 tarih ve E:2016/774, K:2016/871 sayılı kararının; ihale sonuçlandırılıp sözleşme imzalandığı için tasfiyesinin söz konusu olamayacağı, davacının hak ve hukukunun diğer istekli lehine çiğnenmesinin hiçbir hukuk kuralı ile açıklanamayacağı, iptal davalarında ihalenin iptaline karar verilmesinin sözleşmeyi geçersiz kılmayacağı, sözleşme imzalandıktan sonra Kamu İhale Kurumu'nun ihale işlemlerini denetleme yetkisinin ortadan kalktığı, ihale sürecindeki her türlü hukuka aykırılığın sözleşmeyi geçersiz hâle getirmeyeceği, idarenin tek taraflı işlemle sözleşmeyi fesih ve tasfiye etmesinin hukuki dayanağın bulunmadığı, sözleşmenin feshine ilişkin işlemlerin hazırlık işlemi olarak nitelendirilemeyeceği, dava konusu işlemlerin kesin ve yürütülebilir olduğu ileri sürülerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Savunma verilmemiştir.

Danıştay Tetkik Hâkimi K1'ın Düşüncesi : Temyiz isteminin kabulü gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkimi'nin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül ettiğinden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin işin gereği görüşüldü:

Dava; İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü'nün 07.05.2015 tarihinde açık ihale usulüyle gerçekleştirilen "Avrupa 1.Bölge 2015 yılı 3. Kısım Müteferrik Atıksu ve

Yağmursuyu Kanal İnşaatı" işi ihalesinde, İSKİ'nin yeniden ihale yapılması ve Yönetim Kurulu Kararı ile tasfiye-geçici kabul heyeti oluşturulmasına ilişkin işlemlerin iptali istemiyle açılmış; İdare Mahkemesi'nce; 07.05.2015 tarihinde açık ihale usulüyle gerçekleştirilen ihale neticesinde dava dışı F1 Yapı San. Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin Kamu İhale Kurulu'nun 14.07.2015 tarih ve 2015/UY.III-2013 sayılı ve yine aynı tarih ve 2015/UY.III-2014 sayılı düzeltici işlem tesisine yönelik işlemleri dikkate alınarak davacı ile davalı idare arasında sözleşme imzalandığı, F1 Yapı San. Tic. Ltd. Şti.'nin Kamu İhale Kurulu kararlarının iptali istemiyle açtığı davalar sonucunda Ankara 8. İdare Mahkemesi'nin E:2015/2288 ve E:2015/3085 sayılı dosyalarında 26.11.2015 tarihli yürütmenin durdurulması kararlarının verilmesi üzerine, Kamu İhale Kurulu'nca 23.12.2015 tarih, 2015/MK-516 ve 2015/MK-517 sayılı işlemlerle; 2015/UY.III-2013 ve 2015/UY.III-2014 sayılı işlemlerin F1 Yapı San. Tic. Ltd. Şti.'nin sunduğu iş deneyim belgesinin asgari iş deneyim tutarını karşılamaması nedeniyle teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin kısımlarının iptal edilerek davacı ile F2 İnşaat Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurularının reddedildiği ve davalı idareye tebliğ olduğu, Kamu İhale Kurulu'nun yargı kararları uyarınca düzeltici işlem tesisine üzerine anılan işlemlerle bağlı bulunan davalı idarenin yargı kararı ve Kamu İhale Kurulu kararlarını yerine getirmek ve sözleşmenin feshine ilişkin işlemlerden ihalesi yapılarak tamamlanan işler nedeniyle davacı tarafından yapılan işlerin tespiti ve ödenen hak edişlerin tespit edilmesi ile davacının hak ve menfaatlerini güvence altına almak üzere dava konusu işlemlerin tesis edildiği, dava konusu edilen işlemlerin yargı kararı uyarınca tesis edilen Kamu İhale Kurulu'nun düzeltici işlemlerinin sonucunu teşkil eden hazırlık işlemleri olduğu, kesin ve yürütülebilir işlemler olmadığı sonucuna varıldığı gerekçesiyle davanın incelenmeksizin reddine karar verilmiş, bu karar davacı tarafından temyiz edilmiştir.

Teklif geçerlilik süresini uzatıp uzatmayacağını davacıya sorulmasına ilişkin 15.03.2016 tarih ve 149008 sayılı işlem ile işin tasfiye geçici kabulünün yapılabilmesi için davacıdan atık ve yağmursuyu kanallarının GIS projelerinin ve kanal görüntülerinin gönderilmesinin istenilmesine ilişkin 17.03.2016 tarih ve 155045 sayılı işlemin hazırlık işlemleri olması gerekçesiyle davanın incelenmeksizin reddine ilişkin Mahkeme kararının bu kısmında hukuka aykırılık görülmemiştir.

Sözleşmenin feshine ilişkin dava konusu davalı idare Yönetim Kurulu kararına gelince:

Kamu İhale Kurulu'nun 14.07.2015 tarih, 2015/UY.III-2013 sayılı ve 2015/UY.III-2014 sayılı kararları ile dava dışı F1 Yapı San. Tic. Ltd. Şti.'nin sunduğu iş deneyim belgesindeki bir takım işlerin benzer iş kapsamında olmadığı gerekçesiyle aranan asgari iş deneyim tutarının karşılanmadığından bahisle teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ve düzeltici işlem belirlenmesine karar verildiği, düzeltici işlem neticesinde ihalenin davacı uhdesinde bırakıldığı, davalı idare ile davacı arasında 07.09.2015 tarihinde sözleşme imzalandığı, F1 Yapı San. Tic. Ltd. Şti. tarafından 14.07.2015 tarih, 2015/UY.III-2013 sayılı ve 2015/UY.III-2014 sayılı kararlara karşı yürütmenin durdurulması istemi ile iptal davası açıldığı, açılan davalar neticesinde Ankara 8. İdare Mahkemesi'nin 26.11.2015 tarih, E:2015/2288 ve E:2015/3085 sayılı kararı ile iş deneyim belgesindeki bütün işlerin benzer iş kapsamında değerlendirilmesi neticesinde anılan işlemlerin yürütmesinin durdurulduğu, yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasını teminen Kamu İhale Kurulu'nun 23.12.2015 tarih, 2015/MK-516 ve 2015/MK-517 sayılı işlemleriyle; 2015/UY.III-2013 ve 2015/UY.III-2014 sayılı işlemlerin F1 Yapı

San. Tic. Ltd. Şti.'nin sunduğu iş deneyim belgesinin asgari iş deneyim tutarını karşılamaması nedeniyle teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin kısımlarının iptal edildiği ve davacı ile F2 İnşaat Sanayi ve Ticaret A.ř. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurularının reddedildiği, Kamu İhale Kurulu kararları doğrultusunda davalı idarece dava konusu işlemin tesis edildiği gürmektedir.

Bu durumda; sözleşmenin feshine ilişkin Yönetim Kurulu kararı davacının hukukunu etkileyen kesin ve yürütülebilir nitelik taşıdığından, bu işlemin hazırlık işlemi olarak değerlendirilerek Mahkemece davanın incelenmeksizin reddine karar verilmesinde usule uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca temyize konu İstanbul 2. İdare Mahkemesi'nin 27.04.2016 tarih ve E:2016/774, K:2016/871 sayılı kararının; 15.03.2016 tarih ve 149008 sayılı, 17.03.2016 tarih ve 155045 sayılı işlemlere ilişkin kısmının ONANMASINA, sözleşmenin feshine dair 08.03.2016 tarih ve 2016/206 sayılı Yönetim Kurulu kararına ilişkin kısmının BOZULMASINA, bozulan kısım hakkında yeniden bir karar verilmek üzere dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine, kullanılmayan 48,10-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davacıya iadesine, 2577 sayılı Kanun'un 20/A maddesinin ikinci fıkrasının (i) bendi uyarınca kesin olarak (karar düzeltme yolu kapalı olmak üzere), 08.02.2017 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

