

İtirazen şikayet başvuru üzerine Kurul tarafından gerekçeli olarak alınacak kararlar İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin “Kurul tarafından alınacak kararlar” başlıklı 21. maddesinde düzenlenmiş olup, burada Kamu İhale Kuruluna idareye usulüne uygun şikayet dilekçesi verilip verilmediğini denetleme yetkisi bulunmamaktadır

Toplantı No	: 2018/065
Gündem No	: 26
Karar Tarihi	: 28.11.2018
Karar No	: 2018/MK-391

BAŞVURU SAHİBİ:

Temsan Hafriyat Nakliyat İnşaat Madencilik Turizm Çevre Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Süleymanpaşa Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2018/33453 İhale Kayıt Numaralı “Belediyemiz Fen İşleri Müdürlüğünün Çalışmalarında Kullanılmak Üzere Taşıt (Kamyon) İş Makinaları Kiralama” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Süleymanpaşa Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü tarafından yapılan 2018/33453 ihale kayıt numaralı "Belediyemiz Fen İşleri Müdürlüğünün Çalışmalarında Kullanılmak Üzere Taşıt (Kamyon) İş Makinaları Kiralama" ihalesine ilişkin olarak Temsan Hafriyat Nakliyat İnşaat Madencilik Turizm Çevre Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.04.2018 tarihli ve 2018/UH.II-809 sayılı karar ile "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Temsan Hafriyat Nakliyat İnşaat Madencilik Turizm Çevre Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 2. İdare Mahkemesinin 05.10.2018 tarihli E:2018/1096, K:2018/1810 sayılı kararında "Başvurular üzerine ihaleyi yapan idare veya Kamu İhale Kurumu tarafından gerekçeli olarak verilecek kararlar 4734 sayılı Kanunu'nun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasında düzenlenmiş olup, (c) bendinde, başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması halinde başvurunun reddine karar verileceği hükmüne yer verilmiştir. Ancak, bu hükümden anlaşılması gereken başvurunun usul ve şekil kurallarına aykırı olması halinde şikâyet başvurusuna karşı idare tarafından; itirazın şikâyet başvurusuna karşı ise Kamu İhale Kurumu tarafından ayrı ayrı değerlendirme yapılması gerektiğidir. Nitekim 4734 sayılı Yasanın aynı maddesinin dokuzuncu fıkrasında; "Belirtilen hususlara aykırılık içeren ve henüz başvuru süresi dolmamış olan başvurulardaki eksiklikler, idare veya Kurumun bildirim yapma zorunluluğu bulunmaksızın, başvuru süresinin sonuna kadar başvuru sahibi tarafından giderilebilir." hükmüne yer verilmiş olup, bu hükümden anlaşılması gereken, Kamu İhale Kurumunun kendisine yapılan başvuru dilekçesini nazarı itibara alarak bir karar vermek yerine idareye yapılan şikâyet başvurusunu dikkate alarak karar vermesi değil; idarenin ve Kamu İhale Kurumunun kendisine yapılan başvuru metniyle sınırlı bir inceleme yapması gerektiğidir. Öte yandan, itirazın şikâyet başvurusu üzerine Kurul tarafından gerekçeli olarak alınacak kararlar İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin "Kurul tarafından alınacak kararlar" başlıklı 21. maddesinde düzenlenmiş olup, burada Kamu İhale Kuruluna idareye usulüne uygun şikâyet dilekçesi verilip verilmediğini denetleme yetkisi bulunmamaktadır. Bu durumda, 27/03/2018 tarihli dilekçe ile yapılan itirazın şikâyet başvurusu hakkında esasa girilmek suretiyle bir karar verilmesi gerekirken, idareye usulüne uygun şikâyet başvurusunda bulunulmadığından bahisle itirazın şikâyet başvurusunun şekil yönünden reddine ilişkin dava konusu işleminde hukuka uyarlık bulunmamaktadır." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline 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, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

Açıklanan nedenlerle anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda;

1. Kamu İhale Kurulunun 17.04.2018 tarihli ve 2018/UH.II-809 sayılı kararının iptaline,

2- Başvuru sahibinin iddialarının esasının incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.