

İtirazen şikâyet başvurusunda yaklaşık maliyetin yanlış hesaplandığına ve tekliflerinin aşırı düşük olarak değerlendirildiğine yönelik olduğu ve en geç aşırı düşük teklif açıklama yazısının tebliğ edildiği tarihte öğrenildiğinin kabulü gerektiği şikâyet süresinin bu tarihten itibaren hesaplanması gerekmekte olup bu tarih esas alındığında dâhi yasal süresi içinde şikâyet başvurusu yapılmadığının anlaşılması (Danıştay kararlı 1)

Toplantı No	: 2022/004
Gündem No	: 6
Karar Tarihi	: 19.01.2022
Karar No	: 2022/MK-17

BASVURU SAHİBİ:

Doğan İnşaat Asfaltve Tic Ltd Şti

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Adana Büyükşehir Belediyesi Satın Alma Ve İhale Daire Başkanlığı

BASVURUYA KONU İHALE:

2020/548808 İhale Kayıt Numaralı "Adana İli Merkez İlçeler, Ceyhan Ve Yumurtalık İlçelerinde Yol Yapım Ve Bakım Yapılması Yapım İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Adana Büyükşehir Belediye Başkanlığı Satın Alma ve İhale Daire Başkanlığı tarafından 19.11.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen 2020/548808 İhale Kayıt Numaralı "Adana İli Merkez İlçeler, Ceyhan ve Yumurtalık İlçelerinde Yol Yapım ve Bakım Yapılması Yapım İşi" ihalesine ilişkin olarak Doğan İnşaat Asfalt ve Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 20.05.2021 tarihli ve 2021/UY.IV-1007 sayılı karar ile "Başvurunun reddine" karar verildiği anlaşılmıştır.

Doğan İnşaat Asfalt ve Tic. Ltd. Şti. tarafından Kamu İhale Kurulunun 20.05.2021 tarihli ve 2021/UY.IV-1007 sayılı kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 12.07.2021 tarihli ve E:2021/1088, K:2021/1026 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmesi üzerine, davacı tarafından temyiz yoluna başvurulmuştur.

Temyiz incelemesi sonucunda, Danıştay Onüçüncü Dairesinin 04.10.2021 tarihli ve E:2021/3925, K:2021/3121 sayılı kararı ile "...Aktarılan kanuni düzenlemelere göre kamu ihalelerine yönelik şikâyet başvurusu süresi, ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla bu işlem veya eylemlerin farkına varıldığı veya farkına varılmıyış olması gereken tarihi izleyen günden itibaren işlemeye başlayacak olup, ihale sürecindeki hukuka aykırı olduğu iddia edilen işlem ve eylemlerin "farkına varıldığı tarihin" ise ihalenin bütün hüküm ve sonuçlarının yer aldığı kesinleşen ihale kararının ilgililere tebliğ edildiği tarih olarak kabul edilmesi gerekmektedir. Dosyanın incelenmesinden; Adana Büyükşehir Belediyesi Satın Alma ve İhale Dairesi Başkanlığı'nca 19/11/2020 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Adana ili, Merkez ilçeler, Ceyhan ve Yumurtalık ilçelerinde Yol Yapım ve Bakım Yapılması Yapım İşi" ihalesinde davacı şirket tarafından itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, başvurunun yaklaşık maliyetin yanlış hesaplandığına ve tekliflerinin aşırı düşük olarak değerlendirildiğine yönelik olduğu ve en geç aşırı düşük teklif açıklama yazısının tebliğ edildiği 24/11/2020 tarihinde öğrenildiğinin kabulü gerektiğinden, şikâyet süresinin bu tarihten itibaren hesaplanması gerekmekte olup bu tarih esas alındığında dâhi yasal süresi içinde şikâyet başvurusu yapılmadığı anlaşılmaktadır.

Bu itibarla davacının idareye şikâyet başvurusunun yaklaşık maliyete ilişkin kısmı yönünden sürenin 19/11/2020 tarihi esas alınarak reddine ilişkin dava konusu işlemden hukuka aykırılık, davanın reddine ilişkin İdare Mahkemesi kararında sonucu itibarıyla hukuki isabetsizlik görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle;

1. Davacının temyiz isteminin reddine,
2. Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki Ankara 5. İdare Mahkemesi'nin 12/07/2021 tarih ve E:2021/1088, K:2021/1026 sayılı temyize konu kararının yargılama giderleri hariç kısmında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından anılan Mahkeme kararının yukarıda belirtilen gerekçeyle... şeklinde düzeltilerek 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 gün 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,

Kamu İhale Kurulunun 20.05.2021 tarihli ve 2021/UY.IV-1007 sayılı kararının gerekçesinin anılan Danıştay kararında belirtildiği şekilde değiştirilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.