

İtirazen Şikâyet baŐvurusu ihale dokümanlarının e-İmza kullanılarak EKAP üzerinden indirildiği tarihten itibaren değil ihalenin bütun hüküm ve sonuçlarının yer aldığı kesinleşen ihale komisyonu kararının öğrenildiği tarihinden itibaren hesaplanması gerektiği

Toplantı No	: 2023/032
Gündem No	: 28
Karar Tarihi	: 07.06.2023
Karar No	: 2023/MK-129

BAŞVURU SAHİBİ:

Cemil Özgür İnşaat Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

ANTALYA BÜYÜKŞEHİR BELEDİYESİ KIRSAL HİZMETLER DAİRESİ BAŞKANLIĞI

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/1402987 İhale Kayıt Numaralı "2023 YILI MICIR VE FİLLER ALIM İŞİ" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Antalya Büyükşehir Belediye Başkanlığı Kırsal Hizmetler Dairesi Başkanlığı tarafından yapılan 2022/1402987 ihale kayıt numaralı "2023 Yılı Mıdır ve Filler Alım İşi" ihalesine ilişkin olarak Cemil Özgür İnş. San. ve Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 08.03.2023 tarihli ve 2023/UM.I-454 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Cemil Özgür İnş. San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 17.04.2023 tarihli E:2023/465, K:2023/940 sayılı kararında "Dava dosyasının incelenmesinden, davacı tarafından Antalya Büyükşehir Belediye Başkanlığı Kırsal Hizmetler Dairesi Başkanlığı tarafından, 19/01/2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen 2022/1402987 ihale kayıt numaralı "2023 Yılı Mıdır ve Filler Alım" ihalesine ilişkin olarak 31/01/2023 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda buldukları, şikâyet başvurusunun reddine yönelik işlemin 06/02/2023 tarihinde davacıya bildirilmesi üzerine 16/02/2023 tarihinde Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu ve anılan başvurunun Kurul'un 08/03/2023 tarih ve 2023/UM.I-454 sayılı kararıyla reddi üzerine Kurul kararının iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Aktarılan mevzuat uyarınca, ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla şikâyet başvurusunun, bu işlem veya eylemlerin farkına varıldığı veya farkına varılmış olması gereken tarihi izleyen günden itibaren yapılması gerekmekte olup, hukuka aykırı işlem ve eylemlerin farkına varıldığı tarih, ihalenin bütün hüküm ve sonuçlarının yer aldığı kesinleşen ihale kararının ilgililere tebliğ edildiği tarih olarak kabul edilmelidir.

Dava konusu işleminde ise şikâyete konu işlemin farkına varıldığı ya da farkına varılmış olması gereken tarihin ihale tarihi olduğu ve başvuru sürelerinin bu tarih (19/01/2023) esas alınarak hesaplandığı görülmektedir.

Bu durumda, başvuru süresinin ihale dokümanlarının e-imza kullanılarak EKAP üzerinden indirildiği tarih olan 19/12/2022 tarihinden itibaren değil, ihalenin bütün hüküm ve sonuçlarının yer aldığı kesinleşen ihale komisyonu kararının öğrenildiği 23/01/2023 tarihinden itibaren hesaplanması gerektiği göz önünde bulundurulduğunda, davacı tarafından şikâyet başvurusunun süresi içinde yapıldığı sonucuna ulaşılmıştır. Bu itibarla, şikâyet başvurusunun reddi üzerine itirazın şikâyet başvurusunun süresinde yapıldığı kabul edilmek suretiyle karar verilmesi gerekirken, işin esası yönünden inceleme yapılmamasına ilişkin Kurul kararında hukuka uygunluk 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 hükmü 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 geçmeyeceği 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,

1. Kamu İhale Kurulunun 08.03.2023 tarihli ve 2023/UM.I-454 sayılı kararının "Teknik Şartname düzenlemelerinin muğlaklık taşıdığına ilişkin süresinde başvuruda bulunulmadığı" değerlendirmelerinin iptaline,

2. Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin "Teknik Şartname düzenlemelerinin muğlaklık taşıdığı" iddiasının esasının incelenmesine,

Karar verilmesini teminen konunun Kurul gündemine alınmasını arz ederim.

Oybirliği ile karar verildi.