Kapalı Spor Tesisleri Yapımı yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2010/073
Gündem No	:	11
Karar Tarihi	:	25.11.2010
Karar No	:	2010/MK-188

Şikayetci:

Mehmet Emin Şimşek

İhaleyi yapan idare:

Muş Alparslan Üniversitesi Rektörlüğü

Gündem Konusu:

05.07.2010 tarih ve 2010/UY.I-1964 sayılı Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara Bölge İdare Mahkemesince verilen 16.09.2010 tarih ve Y.D. İtiraz No:2010/3997 sayılı "itirazın kabulü, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 26.08.2010 günlü, E:2010/990 sayılı yürütmenin durdurulması kararının kaldırılması" kararına ilişkin işlem tesis edilmesi

Karar:

Muş Alparslan Üniversitesi Rektörlüğü tarafından 22.04.2010 tarihinde açık ihale usulüile yapılan "Kapalı Spor Tesisleri Yapımı" ihalesine ilişkin olarak Mehmet Emin Şimşek'in07.06.2010 tarih ve 13376 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 07.06.2010 tarihli dilekçesi ile yapılan itirazen şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulu'nun 05.07.2010 tarih ve 2010/UY.I-1964 sayılı kararı ile, *"Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline"* karar verilmiştir.

Davacı Emin Müteahhitlik İnş. Nak. Taah. Mad. Gıda Teks. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kararın yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesince verilen 26.08.2010 tarih ve E:2010/990 sayılı karar ile *"yürütmenin durdurulmasına"* karar verilmiş olup, söz konusu kararın uygulanması amacıyla alınan 03.09.2010 tarih ve 2010/MK-150 sayılı Kurul Kararı ile;

"1) Kamu İhale Kurulunun 05.07.2010 tarih ve 2010/UY.I-1964 sayılı Kararının iptaline,
2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin ikinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem tesis edilmesine" karar verilmiştir.

Ankara 15. İdare Mahkemesinin yürütmenin durdurulması kararı üzerine, Kurummuzca Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itirazda bulunulmuş olup, Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 16.09.2010 tarih ve Y.D. İtiraz No:2010/3997 sayılı kararı ile;

"…İncelenen davada, Muş Alpaslan Üniversitesi Rektörlüğü tarafından 22.4.2010 tarihinde yapılan "Kapalı Spor Tesisleri Yapımı" ihalesinde davacı şirketin ekonomik açıdan en uygun ikinci teklifi vermiş olmasına rağmen bir başka kişi tarafından itirazen şikayet başvurusu üzerine ortak girişimlerinin değerlendirme dışı bırakılarak ihalede geçerli teklif kalmadığından ihalenin iptaline karar verildiği anlaşılmakta olup, davacı şirketin söz konusu ihalede sunduğu iş deneyim belgesi kabul edilse dahi bu durumda ihalede teklif sahibi tek firma olarak ortaya çıkması nedeniyle, ihaleye teklif sunan diğer katılımcıların daha açıp açmadığı araştırılarak 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 5. Maddesinde sayılan temel ilkelere yönelik koşulların sağlanıp sağlanmadığı gözetilerek bir hüküm kurulması gerekirken, bu hususun nazara alınmadığı görülmektedir." gerekçesi ile *"itirazın kabulü, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 26.08.2010 günlü, E:2010/990 sayılı yürütmenin durdurulması kararının kaldırılmasına"* karar verilmiştir.

T.C. Anayasasının 138 inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idaremin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği 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; 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 geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Açıklanan nedenlerle;

Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 16.09.2010 tarih ve Y.D. İtiraz No:2010/3997 sayılı kararının uygulanması için;

1) Kamu İhale Kurulunun 03.09.2010 tarih ve 2010/MK-150 sayılı Kararının iptaline,

2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 05.07.2010 tarih ve 2010/UY.I-1964 sayılı Kurul Kararı uyarınca, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Ali Kemal AKKOÇ **II. Başkan**	**Hicabi ECE** **Kurul Üyesi**	**Bahattin IŞIK** **Kurul Üyesi**
Hakan GÜNAL **Kurul Üyesi**	**Adem KAMALI** **Kurul Üyesi**	**Abdullah DÜNDAR** **Kurul Üyesi**