

ihaleye ilişkin olarak kesinleşen 2 nolu ihale komisyonu kararının \* tarihinde davacıya tebliğ edildiği 10 günlük süre içerisinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu itirazen şikâyet başvurusunun süre yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk davanın reddi yönündeki temyize konu Mahkeme kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır (Danıştay kararlı)

<b>Toplantı No</b>	: 2021/047
<b>Gündem No</b>	: 21
<b>Karar Tarihi</b>	: 24.11.2021
<b>Karar No</b>	: 2021/MK-449

**BAŞVURU SAHİBİ:**

Yılmaz Turgan

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

Dsi 25. Bölge Müdürlüğü – Balıkesir

**BAŞVURUYA KONU İHALE:**

2020/656486 İhale Kayıt Numaralı "Manyas Ovası Sağ Sahil Sulaması 2 Kısım İkmali" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:****KARAR:**

DSİ 25. Bölge Müdürlüğü tarafından 06.01.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen 2020/656486 İhale Kayıt Numaralı "Manyas Ovası Sağ Sahil Sulaması 2 Kısım İkmali" ihalesine ilişkin olarak Yılmaz Turgan'ın itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu ve Kurulca alınan 20.05.2021 tarihli ve 2021/UY.IV-1008 sayılı karar ile "Başvurunun reddine" karar verildiği anlaşılmıştır.

Yılmaz Turgan tarafından Kamu İhale Kurulunun 20.05.2021 tarihli ve 2021/UY.IV-1008 sayılı kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 8. İdare Mahkemesinin 13.07.2021 tarihli ve E:2021/1084, K:2021/1245 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmesi üzerine, davacı tarafından temyiz yoluna başvurulmuştur.

Temyiz incelemesi sonucunda, Danıştay Onüçüncü Dairesinin 07.10.2021 tarihli ve E:2021/3807, K:2021/3241 sayılı kararı ile "...Uyuşmazlığın çözümlenebilmesi için 17/03/2021 tarih ve 2021/UY.I-613 sayılı Kurul kararının yerine getirilmesine yönelik olarak alınan 16/04/2021 tarihli 2 no.lu ihale komisyonu kararının, davacının hukukî durumunda herhangi bir değişiklik meydana getirip getirmediğinin ortaya konulması gerekmektedir. 2 no.lu ihale komisyonu kararı ile en avantajlı teklif sahibi istekli ve ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi isteklinin değiştiği ve davacının ilk kez ihalenin uhdesinde kalma ihtimalini ortaya çıkaran "ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olma" konumuna geldiği anlaşılmaktadır. Bu nedenle 2 no.lu ihale komisyonu kararı ile davacı hakkında yeni bir hukukî durum meydana geldiğinin kabulü gerekmektedir. İhale sürecinde yeni bir hukukî durum meydana getiren, ihale sürecine etkili bir kararın alınması üzerine başvuruya konu edilebilecek işlemi ve hukuka aykırılık nedenini öğrenen ilgililerin bu tarihten itibaren Kanun'da öngörülen sürede idareye başvurularına hukukî birengel bulunmadığından, 16/04/2021 tarihli 2 no.lu ihale komisyonu kararına karşı, tebliğ tarihinden itibaren Kanun'un 55. maddesi uyarınca süresi içinde şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunulabilecektir.

Bu itibarla, uyuşmazlık konusu ihaleye ilişkin olarak kesinleşen 2 no.lu ihale komisyonu kararının 16/04/2021 tarihinde davacıya tebliğ edilmesi üzerine davacı tarafından Kanun'da belirtilen 10 günlük süre içerisinde 20/04/2021 tarihinde ihaleyi gerçekleştiren idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu anlaşıldığından, itirazın şikâyet başvurusunun süre yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki temyize konu İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; 1. Davacının temyiz isteminin kabulüne; 2. 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca Ankara 8. İdare Mahkemesi'nin 13/07/2021 tarih ve E:2021/1084, K:2021/1245 sayılı kararının BOZULMASINA, 3. DAVA KONUSU İŞLEMİN İPTALİNE ..." 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,

1- Kamu İhale Kurulunun 20.05.2021 tarihli ve 2021/UY.IV-1008 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.