

**Kurul kararının itirazen
şikâyet dilekçesinde ileri
sürülen iddianın süre
yönünden reddine ilişkin
kısmında hukuka aykırılık
anılan iddia yönünden dava
konusu işlemin iptali
yolundaki İdare Mahkemesi
kararının bu kısmında hukukî
isabet bulunmamaktadır
gerekçesiyle Mahkeme
kararının bozulmasına ait
Danıştay kararlı**

Toplantı No	: 2022/034
Gündem No	: 49
Karar Tarihi	: 29.06.2022
Karar No	: 2022/MK-216

BAŞVURU SAHİBİ:

Oncosem Onkolojik Sistemler Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Atatürk Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkez Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/337108 İhale Kayıt Numaralı "Dahiliye Kür Polikliniği İçin 2 Kalem Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Atatürk Üniversitesi Rektörlüğü Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkez Müdürlüğü tarafından yapılan 2021/337108 ihale kayıt numaralı "Dahiliye Kür Polikliniği İçin 2 Kalem Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Oncosem Onk. Sis. San. ve Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 25.08.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1604 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Oncosem Onk. Sis. San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 30.11.2021 tarihli ve E:2021/1830, K:2021/1694 sayılı kararında "itirazın şikâyet dilekçesinde ileri sürülen; 4. iddia yönünden dava konusu kurul kararının kısmen iptaline" karar verilmesi üzerine, söz konusu Mahkeme kararının uygulanmasını teminen alınan 12.01.2022 tarihli ve 2022/MK-13 sayılı Kurul kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 25.08.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1604 sayılı kararının başvuru sahibinin 4'üncü iddiası ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin 4'üncü iddiasının esasının incelenmesine," karar verilmiştir.

Daha sonra Kurulca anılan karar üzerine alınan 09.02.2022 tarihli ve 2022/UH.I-218 sayılı karar ile "Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine," karar verilmiştir.

Yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 16.03.2022 tarih ve E: 2022/653, K: 2022/1038 sayılı kararında "İdare Mahkemesi kararının yalnızca iptale ilişkin kısmı temyiz edildiğinden, temyiz incelemesi, itirazın şikâyet dilekçesinde ileri sürülen 4. iddia yönünden sınırlı olarak yapılmıştır.

Uyumsuzluk konusu ihale ilanında, "2- İhale konusu hizmetin a) Niteliği, türü ve miktarı: Dahiliye Kür Polikliniği İçin Kemoterapi Hizmet Alımı Ayrıntılı bilgiye EKAP'ta yer alan ihale dokümanı içinde bulunan idari şartnameden ulaşılabilir.

b) Yapılacağı yer: Atatürk Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkez Müdürlüğü c) Süresi: İşe başlama tarihi 29/08/2021, işin bitiş tarihi 31/12/2022" düzenlemesinin yer aldığı, söz konusu ilanın ise 21/06/2021 tarihinde yayımlandığı anlaşılmıştır.

Dosyanın incelenmesinden, başvuru sahibi davacının 4. iddiasının ihale dokümanının 21/06/2021 tarihli ihale ilanına yansıyan düzenlemesine ilişkin olduğu, bu hususa ilişkin şikâyet başvurusunun ilk ilan tarihini izleyen on gün içerisinde idareye yapılması gerektiği hâlde davacı tarafından 14/07/2021 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu anlaşıldığından, davacının 4. iddiaya ilişkin başvurusunun süresinde yapılmadığı sonucuna varılmıştır.

Bu itibarla, dava konusu Kurul kararının itirazın şikâyet dilekçesinde ileri sürülen 4. iddianın süre yönünden reddine ilişkin kısmında hukuka aykırılık, anılan iddia yönünden dava konusu işlemin iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararının bu kısmında hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına 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 12.01.2022 tarihli ve 2022/MK-13 sayılı kararı ve bu karar gereği yapılan inceleme sonucu verilen 09.02.2022 tarihli ve 2022/UH.I-218 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulunun 25.08.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1604 sayılı kararının hukuken geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.