

Kurum'a itirazen şikayet başvurusunda bulunduğunun kabul edilmesi gerektiği ileri sürülerek yapılan inceleme neticesinde; ihale dokümanını satın alan davacının gerçekleştirilen ihalede ihale dokümanına yönelik şikayet başvurusunu idareye vermesi gerektiği, ancak idarenin bildirimini esas alınarak davacının doğrudan Kurum'a itirazen şikayet başvurusunda bulunduğunun kabul edilmesi sonucunda İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 15.maddesinin 2.fıkrası

uyarınca, itirazen şikayet başvurusu dilekçesinin idareye gönderilmesi gerektiği, ancak mevcut durumda dilekçenin idareye gönderilmesi halinde şikayet başvuru tarihinin dilekçenin idare kayıtlarına alındığı tarih olarak kabul edileceğinden, idareye yasal süresi içerisinde şikayet başvurusunda bulunma imkanının kalmadığı, bu nedenle davacının iddiasının süre yönünden reddinin gerektiği ileri sürülerek dava konusu işlemin tesis edilmesi üzerine bakılmakta

olan davanın açıldığı anlaşılmalıdır. Olayda, davalı Kurum tarafından, dava konusu işlem ile davacı şirketin idareye şikayet başvurusunda bulunup bulunmadığı hususuna ilişkin olarak konunun değerlendirilmek, incelenmek ve gerekiyorsa soruşturulmak üzere İçişleri Bakanlığı'na bildirilmesine de karar verildiği görülmüş olup; somut durumdaki ihtilafın bir tarafın beyanı esas alınarak çözülecek nitelikte olmadığı, ayrıntılı bir araştırma gerektirdiği, aksi halin

kabulünün hak kaybını gündeme getirebileceği gözönüne alındığında ihaleyi yapan idarenin hukuka uygunluk karinesinden yararlanacağı şeklinde davacı şirket aleyhine yorum yapılması mümkün gözükmemektedir. Bu durumda, bahse konu çelişkili durum açıklığa kavuşturulmadan, davacı şirketin şikayet başvurusunda bulunup bulunmadığı hususunun netleştirilmesi beklenilmeden eksik incelemeye dayalı olarak tesis edilen dava konusu işlemden hukuka uyarlık bulunmadığı, gerekçesiyle

dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2015/074
Gündem No	: 31
Karar Tarihi	: 23.12.2015
Karar No	: 2015/MK-512

Sikayetçi:
Doğa.Nak.İnş.Gıda.Pet.San.Tic.Ltd.Şti.
İhaleyi Yapan Daire:
Bağlar Belediye Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü
Başvuru Tarih ve Sayısı:
22.07.2015 / 61464
Başvuruya Konu İhale:
2015/71028 İhale Kayıt Numaralı "Cadde Ve Sokakların Genel Temizliği Ve Katı Atık Toplama İşİ" İhalesi
Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:
Karar:

Bağlar Belediye Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü tarafından 10.07.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/71028 ihale kayıt numaralı "Cadde ve Sokakların Genel Temizliği ve Katı Atık Toplama İşi" ihalesine ilişkin olarak, Doğa Nak. İnş. Gıda Pet. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, 19.08.2015 tarihi ve 2015/UH.II-2258 sayılı Kurul kararı ile "1) Başvurunun reddine,

2) Doğa Nak. İnş. Gıda Pet. San. Tic. Ltd. Şti.nin idareye şikâyet başvurusunda bulunup bulunmadığı hususuna ilişkin olarak konunun değerlendirilmek, incelenmek ve gerekiyorsa soruşturulmak üzere İçişleri Bakanlığı'na bildirilmesine," karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Doğa Nak. İnş. Gıda Pet. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 4. İdare Mahkemesinin 05.11.2015 tarihli ve E:2015/2334, K: 2015/1514 sayılı kararında "...Dava dosyasının incelenmesinden, Diyarbakır Büyükşehir Belediyesine Bağlı Bağlar Belediye Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü tarafından, 10/07/2015 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Cadde ve Sokakların Genel Temizliği ve Katı Atık Toplama İşi" ihalesine davacı şirketin istekli olarak başvuruda bulunduğu, 04/07/2015 tarihinde ise ihale dokümanını satın aldığı, davacı şirket tarafından Teknik Şartnamede yer alan hususların açık bilgi içermediği, belli başlı teknik konuların belirsiz bırakıldığı, bu durumu ihaleye girecek firmalar açısından gerekli yasal koşullara uygun olmadığından bahisle 06/07/2015 tarihinde ihaleyi yapan idareye şikâyet başvurusunda bulunduğu, ihale işlem dosyasının istenildiği, kanuni süre içerisinde şikâyet başvurusuna cevap verilmediği belirtilerek davacı şirket tarafından Kamu İhale Kurumu'na 22/07/2015 tarihinde itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu; Kurum tarafından davacının beyanı esas alınarak, başvurunun esasının incelenmesine geçilmesi üzerine, 24/07/2015 tarihli Kurum yazısı ile ihaleyi yapan idareden ihale işlem dosyasının istenildiği, ihale işlem dosyasında davacı şirkete ait şikâyet başvurusu dilekçesine rastlanmaması üzerine 04/08/2015 tarihli yazı ile şikâyet dilekçesinin idareden istenildiği, anılan yazıya cevaben idarece gönderilen ve 10/08/2015 tarihinde Kurum kayıtlarına giren 05/08/2015 tarihli yazıda davacı şirketin şikâyet başvurusunda bulunmadığı hususuna yer verildiği, bunun üzerine; ilk olarak 13/08/2015 tarihli Kurum yazısı ile davacı şirketten söz konusu durumun netleştirilmesinin istendiği, davacı şirketin 14/08/2015 tarihinde Kurum kayıtlarına giren cevabı yazısında, idareye 06/07/2015 tarihinde şikâyet başvurusunda bulunduğu ileri sürüldüğü, başvuru dilekçesinin ilk sayfasının arkasında idareye ait evrak kayıt mührü, tarih ve sayının mevcut olduğunun belirtildiği, yazı ekinde bulunan dilekçeye bakıldığında, dilekçenin ilk sayfasının arkasında. "T.C. Diyarbakır Bağlar Belediye Başkanlığı Evrak Kayıt Memurluğu" başlıklı kayıt kaşesinin bulunduğu, kaşede belgenin gittiği yerin "Tem. İşi. Müd.", kayıt tarihinin 06/07/2015, kayıt numarasının 201504102 olarak belirtildiğinin görüldüğü; 13/08/2015 tarihli Kurum yazısı ile de ihaleyi yapan idareden söz konusu durumun netleştirilmesinin istendiği, ihaleyi yapan idarenin 18/08/2015 tarihinde Kurum kayıtlarına giren cevabı yazısında, 06/07/2015 tarihli 201504102 sayılı evrakın davacı şirkete ait olmadığı, bir vatanışa ait dilekçe olduğunun belirtildiği, ilgili evrakların da dilekçeye eklendiği, sonuç itibariyle davalı Kurum tarafından; başvuru sahibi davacı tarafından idareye şikâyet başvurusunda bulunup bulunmadığına dair tereddüdün dosya üzerinden yapılacak inceleme ile giderilemeyeceği, bunun için mahallinde bir soruşturma yapılması gerektiği, konunun değerlendirilmek, incelenmek ve gerekiyorsa soruşturulmak üzere İçişleri Bakanlığı'na bildirilmesi gerektiği sonucuna varıldığı, diğer taraftan da idarenin hukuka uygunluk karinesinden yararlanacağı, mevcut durumda elde edilen belgeler üzerinden yapılacak değerlendirmede idarenin kendisine herhangi bir şikâyet başvurusunda bulunmadığı şeklindeki bildirim esas alınarak başvuru sahibinin doğrudan Kurum'a itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu kabul edilmesi gerektiği ileri sürülerek yapılan inceleme neticesinde; 04/07/2015 tarihinde ihale dokümanını satın alan davacının 10/07/2015 tarihinde gerçekleştirilen ihalede ihale dokümanına yönelik şikâyet başvurusunu en geç 06/07/2015 tarihinde idareye vermesi gerektiği, ancak idarenin bildirim esas alınarak davacının doğrudan Kurum'a itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu kabul edilmesi sonucunda İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 15.maddesinin 2.fıkrası uyarınca, itirazın şikâyet başvurusu dilekçesinin idareye gönderilmesi gerektiği, ancak mevcut durumda dilekçenin idareye gönderilmesi halinde şikâyet başvuru tarihinin dilekçenin idare kayıtlarına alındığı tarih olarak kabul edileceğinden, idareye yasal süresi içerisinde şikâyet başvurusunda bulunma imkanının kalmadığı, bu nedenle davacının iddiasının süre yönünden reddinin gerektiği ileri sürülerek dava konusu işlemin tesis edilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davalı Kurum tarafından, dava konusu işlem ile davacı şirketin idareye şikâyet başvurusunda bulunup bulunmadığı hususuna ilişkin olarak konunun değerlendirilmek, incelenmek ve gerekiyorsa soruşturulmak üzere İçişleri Bakanlığı'na bildirilmesine de karar verildiği görülmüş olup; somut durumdaki ihtilafın bir tarafın beyanı esas alınarak çözülecek nitelikte olmadığı, ayrıntılı bir araştırma gerektirdiği, aksi halin kabulünün hak kaybını gündeme getirebileceği gözönüne alındığında ihaleyi yapan idarenin hukuka uygunluk karinesinden yararlanacağı şeklinde davacı şirket aleyhine yorum yapılması mümkün gözükmemektedir. Bu durumda, bahse konu çelişkili durum açıklığı kavuşturulmadan, davacı şirketin şikâyet başvurusunda bulunup bulunmadığı hususunun netleştirilmesi beklenilmeden eksik incelemeye dayalı olarak tesis edilen dava konusu işleminde hukuka uyarlık bulunmadığı..." 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 hükmüne bağlanmıştır.

Öte yandan, 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 eyleme 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;

1- 19.08.2015 tarih ve 2015/UH.II-2258 sayılı Kurul kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararının gereğinin yerine getirilmesini teminen esasın incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi
Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	