

Mahkeme kararında, “Dava konusu Kurul kararında tamamlama, onarım vb. işlere ilişkin iş deneyim belgesinin kabul edilebilmesi için Tebliğin 2.4 maddesi gereği ihale dokümanında buna ilişkin düzenlemenin yer alması gerektiğinden bahisle tamamlama işine ilişkin iş deneyim belgesinin benzer iş kabul edilemeyeceği sonucuna ulaşıldığı anlaşılmakta ise de, anılan Tebliğin 2.4 maddesinde, tamamlama, onarım vb. yapım işlerine ilişkin benzer işlerin belirlenmesinde işin niteliği

ve listedeki gruplar göz önüne alınarak rekabeti engellemeyecek şekilde idarece belirleme yapılmasının öngörüldüğü, söz konusu düzenlemede, yeni işe ilişkin ihalede tamamlama işlere ilişkin iş deneyim belgesinin sunulabilmesini engelleyen veya tamamlama işe ilişkin iş deneyim belgesinin sunulabilmesi için idari şartnamede yer almasını zorunlu kılan düzenleme bulunmadığı görülmektedir. Bu durumda davacı tarafından sunulan iş deneyim belgesinin tamamlama işe ilişkin

olduğunda tereddüt bulunmamakla birlikte, iş kapsamında 19.950.000,00 TL tutarında 20 adet binada %5,07 ile %64,09 arasında değişen oranlarda eksik işlerin tamamlandığı, uygulanan yapı tekniğinin betonarme olduğu ve BIII grubuna giren imalatları içerdiği nazara alındığında, işin içeriği, niteliği ve büyüklüğü gibi hususlarda bir değerlendirme yapılarak karar verilmesi gerekirken, sırf iş deneyim belgesinin tamamlama işi olduğundan bahisle itirazın şikayet başvurusunun

reddine karar verilmesine
ilişkin dava konusu işlemden
hukuka uygunluk
görülmemiştir.

Toplantı No	: 2017/033
Gündem No	: 19
Karar Tarihi	: 03.07.2017
Karar No	: 2017/MK-270

BAŞVURU SAHİBİ: Ahmer Hafriyat Taahhüt İnşaat Nakliyat Ve Petrol Ürünleri Sanayi Ve Tic.Ltd.Şti.
İHALEYİ YAPAN İDARE: Kayseri Valiliği Yatırım İzleme Ve Koordinasyon Başkanlığı
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2016/480589 İhale Kayıt Numaralı "Melikgazi İlçesi Halil İlik 20 Derslik İlkokul Yapımı" İhalesi
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
KARAR:

Kayseri Valiliği Yatırım İzleme ve Koordinasyon Başkanlığı tarafından 15.12.2016 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2016/480589 ihale kayıt numaralı Melikgazi İlçesi Halil İlik 20 Derslik İlkokul Yapımı ihalesine ilişkin olarak Ahmer Hafriyat Taahhüt İnşaat Nakliyat ve Petrol Ürünleri Sanayi ve Tic. Ltd. Şti. 26.01.2017 tarih ve 5450 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 26.01.2017 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 22.02.2017 tarihli ve 2017/UY.III-614 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Ahmer Hafriyat Taahhüt İnşaat Nakliyat ve Petrol Ürünleri Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 8. İdare Mahkemesinin 07.06.2017 tarihli ve E:2017/881 sayılı kararında, "Dava konusu Kurul kararında tamamlama, onarım vb. işlere ilişkin iş deneyim belgesinin kabul edilebilmesi için Tebliğin 2.4 maddesi gereği ihale dokümanında buna ilişkin düzenlemenin yer alması gerektiğinden bahisle tamamlama işine ilişkin iş deneyim belgesinin benzer iş kabul edilemeyeceği sonucuna ulaşıldığı anlaşılmakta ise de, anılan Tebliğin 2.4 maddesinde, tamamlama, onarım vb. yapım işlerine ilişkin benzer işlerin belirlenmesinde işin niteliği ve listedeki gruplar göz önüne alınarak rekabeti engellemeyecek şekilde idarece belirleme yapılmasının öngörüldüğü, söz konusu düzenlemede, yeni işe ilişkin ihalede tamamlama işlere ilişkin iş deneyim belgesinin sunulabilmesini engelleyen veya tamamlama işe ilişkin iş deneyim belgesinin sunulabilmesi için idari şartnamede yer almasını zorunlu kılan düzenleme bulunmadığı görölmektedir.

Bu durumda davacı tarafından sunulan iş deneyim belgesinin tamamlama işe ilişkin olduğunda tereddüt bulunmamakla birlikte, iş kapsamında 19.950.000,00 TL tutarında 20 adet binada %5,07 ile %64,09 arasında değişen oranlarda eksik işlerin tamamlandığı, uygulanan yapı tekniğinin betonarme olduğ ve BIII grubuna giren imalatları içerdiği nazara alındığında, işin içeriği, niteliği ve büyüklüğü gibi hususlarda bir değerlendirme yapılarak karar verilmesi gerekirken, sırf iş deneyim belgesinin tamamlama işi olduğundan bahisle itirazın şikâyet başvurusunun reddine karar verilmesine ilişkin dava konusu işlemden hukuka uygunluk görölmemiştir.

Öte yandan dava konusu işlemin ihaleye ilişkin olması sebebiyle, uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zarar doğacağı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına hükmedilmiştir.

Anayasa'nın 138'üncü maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğ, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükme 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 eylemde bulunmaya mecbur olduğ, 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;

- 1- Kamu İhale Kurulunun 22.02.2017 tarihli ve 2017/UY.III-614 sayılı kararının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, işin esasının yeniden incelenmesine,

Oybirliđi ile karar verildi.

							Hamdi GÜLEÇ	
							Başkan	
							Şinasi CANDAN II. Başkan	Osman DURU Kurul Üyesi
							Köksal SARINCA Kurul Üyesi	Erol ÖZ Kurul Üyesi
								Mehmet ATASEVER Kurul Üyesi
							Oğuzhan YILDIZ Kurul Üyesi	