

Müteferrik Atıksu Şebeke ve Toplayıcıları İnşaatı Yürütmeyi Durdurma Kararı

Toplantı No	:	2008/064
Gündem No	:	38
Karar Tarihi	:	13.10.2008
Karar No	:	2008/MK-125
Sıkayetçi:		
Başkanlık İstemi		
İhaleyi yapan idare:		
ISKİ Genel Müdürlüğü		
Gündem Konusu:		
11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3143 sayılı Kurul Kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 13 üncü İdare Mahkemesinin 26.10.2007 tarih ve E:2007/761, K:2007/1560 sayılı kararının temiz edilmesi sonucu Danıştay 13. Dairesinin 30.06.2008 tarih ve E:2008/289 K:2008/5188 sayılı "Mahkeme kararının bozulması" kararına ilişkin işlem tesis edilmesidir.		
Karar:		
07.12.2006 tarih ve 06.03.46.0111/2006-18E sayılı İddiaların İncelenmesi Esas İnceleme Raporunda ve Başkanlık İstemi'nde yer alan 29.07.2005 tarihinde İSKİ Genel Müdürlüğü tarafından yapılan "2005/75594 İKN'li Paşaköy Arıtma Tesisi Havzası Müteferrik Atıksu Şebeke ve Toplayıcıları İnşaatı" ve "2005/75595 İKN'li Asya Bölgesi III. Kısım Müteferrik Atıksu ve Yağmursuyu Kanal İnşaatı" ihalelerine ilişkin olarak, Kamu İhale Kurulunun 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3143 sayılı kararıyla; "Mevzuata aykırı olduğu yukarıda belirtilen ihale işlemlerinin değerlendirilerek, bu aykırılıkların gerçekleşmesinde sorumluluğu olanlar hakkında gerekiyorsa inceleme ve/veya soruşturma başlatılmak üzere Konunun İşleri Bakanlığı'na bildirilmesine," karar verilmiştir.		
Anılan Kurul kararının iptali ve yürütülmesinin durdurulması istemiyle İSKİ Genel Müdürlüğü tarafından açılan davada, Ankara 13 üncü İdare Mahkemesinin 10.04.2007 tarih ve E:2007/761 sayılı kararı ile "Yürütmenin Durdurulması" kararı verilmiş, söz konusu kararın icaplarına göre işlem tesis edilmesini teminen Kamu İhale Kurulunun 18.06.2007 tarih ve 2007/MK-64 sayılı Kararı ile;		
"1- Ankara 13 üncü İdare Mahkemesinin 10.04.2007 tarih ve E:2007/761 sayılı Kararıyla yürütmenin durdurulması isteminin kabulüne dair kararının uygulanması için 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3143 sayılı Kurul Kararının iptaline, 2 - Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 2005/75595 İKN'li Asya Bölgesi II. Kısım Müteferrik Atıksu ve Yağmursuyu Kanal İnşaatı ihalesinde, aşırı düşük teklif açıklamalarının değerlendirilmesi aşamasından sonraki ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline ve aşırı düşük teklif açıklamalarının kabul edilerek ihale işlemlerine devam edilmesi hususunun 4734 sayılı Kanununun 56 ncı maddesi ikinci fıkrasının (a) bendi uyarınca düzeltilici işlem olarak belirlenmesine," karar verilmiştir.		
Ankara 13 üncü İdare Mahkemesinin 26.10.2007 tarih ve E:2007/761, K:2007/1560 sayılı Kararında da dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.		
Söz konusu mahkeme kararının Kurumumuz tarafından temiz edilmesi sonucu, Danıştay 13. Dairesi Başkanlığınca 30.06.2008 tarih ve E:2008/289, K:2008/5188 sayılı kararla;		
"Dava, İSKİ Genel Müdürlüğü tarafından 29.07.2005 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Paşaköy Arıtma Tesisi Havzası Müteferrik Atıksu Şebeke ve Toplayıcıları İnşaatı" ihalesi ile "Asya Bölgesi II. Kısım Müteferrik Atıksu ve Yağmursuyu Kanal İnşaatı" ihalesinde, ihale mevzuatına aykırılıklar bulunduğu iddiasını içeren başkanlık isteminin incelenmesi sonucu, mevzuata aykırı olduğu belirtilen ihale işlemlerinin değerlendirilerek, bu aykırılıkların gerçekleşmesinde sorumluluğu olanlar hakkında gerekiyorsa inceleme ve/veya soruşturma başlatılmak üzere Konunun İşleri Bakanlığı'na bildirilmesine dair Kamu İhale Kurulu'nun 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3143 sayılı kararının iptali istemiyle açılmış, İdare Mahkemesince; Kamu İhale Kurulu'nun "İddiaların İncelenmesi" kapsamında incelediği ihale dosyalarında saptadığı ihale mevzuatına aykırı konuları "İlgili idaresi"ne bildirmeyin. 4734 sayılı Yasa'da belirtildiği şekilde sonuçlandırarak, Yasa'nın 56. maddesinin 2. fıkrasındaki kararlardan birini almak zorunda olduğu; aksi takdirde, Yasa'da Kurum'a verilen "uygulamayı yönlendirmek" görevinin, Kurum tarafından yerine getirildiğinden söz edilemeyeceği; diğer taraftan, ihale işlemlerinde saptanan mevzuata aykırılıkların, ihaleyi yapan idareye bildirilmesinin, saydamlık, rekabet, esit muamele, güvenilirlik, kamuyu denetimi, ihtiyaçların uygun şartlarla karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması şeklinde belirtilen Kamu İhale Kanunu'nun temel ilkelerine de aykırı olduğu; bu durumda, Kamu İhale Kurumu'nun 4734 sayılı Kanun'da öngörülen görev ve yetkilerini kullanabilmesi ve Kuruma yüklenen görev ve fonksiyonların etkin ve verimli bir şekilde yürütülebilmesinin, ancak, Kurul kararının sonuca etkili olabilmesiyle mümkün olduğu; ihale işlemleriyle ilgili mevzuata aykırılıkların "İlgili idaresi"ne bildirilmesi şeklindeki kararların, sonuca etkili kararlar olmadığı; dava konusu Kamu İhale Kurulu kararının, bu nedende de hukuka ve mevzuata uygun görülmediği gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiş, bu karar tarafların vekillerince temiz edilmiştir.		
2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 14. maddesinin 3. fıkrasının (d) bendinde, idari davaya konu edilebilecek işlemlerin, kesin ve yürütülmesinin gerekli olması koşulu aranmaz; 15. maddesinin 1. fıkrasının (b) bendinde ise, anılan nitelikleri taşımayan işlemlere karşı açılan davaların reddine karar verileceği kurala bağlanmıştır.		
İdari davaya konu olabilecek işlemler, idarenin tek yanlı, kesin ve yürütülmesi zorunlu işlemlerdir. Belirli konularda gerekli işlemlerin yapılması konusunda başka idarelere yapılan bildirim gereğinin yapılması, muhatabı idarelerin değerlendirilmesine bağlı olduğundan, kendiliğinden yeni bir hukuki durum veya hukuki durumda değişiklik yaratmazlar. Bu itibarla, bu tür işlemlerin idari bir davaya tek başına konu edilemeleri mümkün değildir.		
Dava konusu Kamu İhale Kurulu'nun, davacı kuruluş tarafından iptali istenilen 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3143 sayılı kararının, incelenen ihalede, ihale mevzuatına aykırı olduğu saptanan işlemlerin değerlendirilerek, bu aykırılıkların gerçekleşmesinde sorumluluğu olanlar hakkında gerekiyorsa inceleme ve/veya soruşturma başlatılmak üzere Konunun İşleri Bakanlığı'na bildirilmesine ilişkin olması nedeniyle, davacının hukukunda kendiliğinden değişiklikler yaratmadığından, ortada tek başına idari davaya konu olabilecek nitelikte kesin ve yürütülmesi zorunlu işlem bulunmadığından, davanın incelenmesinin reddi gerekirken, esasının incelenmesinde usul hükümlerine uyarak bulunmamaktadır." gerekçesi ile "Mahkeme kararının bozulmasına" karar vermiştir.		
Anayasanın 138/4 üncü maddesinde, 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 hükmü bağlanmıştır.		
Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27/2 maddesinde; 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 gereke gösterecek yürütmenin durdurulmasına karar verileceği, aynı Kanunun 28/1 maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmesiz işlem tesis etmeye veya eyleme 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,		
1) 18.06.2007 tarih ve 2007/MK-64 sayılı Kurul Kararının iptaline,		
2) Anılan Mahkeme Kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 11.12.2006 tarih ve 2006/UY.Z-3143 sayılı Kurul Kararı gereği, mevzuata aykırı olduğu belirtilen ihale işlemlerinin değerlendirilerek, bu aykırılıkların gerçekleşmesinde sorumluluğu olanlar hakkında gerekiyorsa inceleme ve/veya soruşturma başlatılmak üzere Konunun İşleri Bakanlığı'na bildirilmesine,		
Oybirliği ile karar verildi.		
Dr. Hasan GÜL BAŞKAN		
Ali KAYA II. Başkan	Bahattin İŞİK Kurul Üyesi	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi	Çağatay ÖZCAN Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi	Hicabi ECE Kurul Üyesi	