

vakfın, Kanun ile kurulmuş olmasına rağmen açıkça Türk Medeni Kanunu hükümlerine göre faaliyetlerini yürütmekte olan özel hukuk tüzel kişisi olduğu, kamu tüzel kişiliğine yaklaşan bir yapı arz etmediği, nitekim, vakfa tanınan ayrıcalıkların Bakanlar Kurulu kararı uyarınca vergi muafiyetinden yararlanan diğer vakıflarınkinden bir farklılık taşımadığı, vakfın kamu kaynağı kullanmadığı ve Türk Medeni Kanunu uyarınca faaliyet gösteren diğer vakıflardan farklı olarak

ayrı bir kamu denetimine tabi olmadığı anlaşılmaktadır.

Toplantı No	: 2014/020
Gündem No	: 131
Karar Tarihi	: 12.03.2014
Karar No	: 2014/MK-110

Sikayetçi: İstanbul Fuarcılık A.Ş.
İhaleyi Yapan Daire: Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı
Başvuru Tarih ve Sayısı: Kamu İhale Kurulu'nun 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesince verilen iptal kararının Danıştay 13. Dairesi'nin 25.10.2013 tarih ve E:2013/811, K:2013/2659 sayılı kararı ile bozulmasına ilişkin işlem tesis edilmesi.
Başvuru Konu İhale: Kamu İhale Kurulu'nun 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesince verilen iptal kararının Danıştay 13. Dairesi'nin 25.10.2013 tarih ve E:2013/811, K:2013/2659 sayılı kararı ile bozulmasına ilişkin işlem tesis edilmesi.
Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:
Karar:

Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı tarafından yapılan "İDEF 2013 11. Uluslararası Savunma Sanayi Fuarı" ihalesine ilişkin olarak İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından 14.11.2011 tarih ve 48504 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile yapılan itirazın şikayet başvurusunda "ihalenin 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında yapılması gerekirken bu kapsamda yapılmadığı" iddiasına yer verildiğinden, II. İnceleme Dairesi Başkanlığı'nın 17.11.2011 tarih ve 3586 sayılı yazısı üzerine Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı'nın 4734 sayılı Kanun kapsamında olup olmadığı hakkında Kamu İhale Kurulu tarafından görüş oluşturulması gerekmiş ve 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı Kurul kararı ile "Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunmadığına" karar verilmiştir.

Kamu İhale Kurulu'nun söz konusu kararı üzerine, 26.12.2011 tarih ve 2011/UH.II-4358 sayılı Kurul kararı ile davacının itirazın şikayet başvurusu görev yönünden reddedilmiştir.

Kamu İhale Kurulu'nun 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle davacı İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından açılan davada; Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin 10.07.2012 tarih ve E:2012/473 sayılı kararı ile "yürütmenin durdurulmasına" karar verilmesi üzerine, Kamu İhale Kurulu'nun 29.08.2012 tarih ve 2012/MK-289 sayılı kararı ile "1- 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı Kurul kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı'nın 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunduğuna," karar verilmiştir.

Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin yürütmenin durdurulması kararına karşı Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itirazda bulunulmuş, Ankara Bölge İdare Mahkemesi'nin 13.09.2012 tarih ve Y.D. İtiraz No: 2012/4078 sayılı kararı ile "itirazın kabulü ile yürütmenin durdurulması isteminin reddine" karar verilmesi üzerine, Kamu İhale Kurulu'nun 14.11.2012 tarih ve 2012/MK-341 sayılı kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 29.08.2012 tarih ve 2012/MK-289 sayılı kararının iptaline,

2- 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı Kurul kararı doğrultusunda Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunmadığına," karar verilmiştir.

Ancak Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin esas hakkındaki 31.12.2012 tarih ve E:2012/473, K:2012/3234 sayılı kararı ile "... Bu durumda; Milli Savunma Bakanlığı'nın görevleri ile Vakfın amaçları karşılaştırıldığında, silah, araç, gereç tedariki ile harp sanayine yönelik hizmetlerin örtüştüğünü görüldüğü, buna göre Vakfın "savunma hizmetine yardımcı" ve "ona bitişik bir kamu hizmeti yürüttüğünün anlaşıldığı, Vakıf Senedine göre, Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının, yıl içinde elde ettiği brüt gelirinin %80'ini Vakıf amaçlarına sarf ve tahsise zorunlu olduğu, 4734 sayılı Kanunun yukarıda yer verilen 2 nci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtildiği gibi, özel kanunlarla kurulmuş ve kendilerine kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip kuruluşların (mesleki kuruluşlar ve vakıf yüksek öğretim kurumları hariç) her türlü kaynaktan karşılanan mal ve hizmet alımları ile yapım işleri ihalelerinin 4734 sayılı Kanun kapsamında yürütülmesinin zorunlu olduğu, Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının da özel bir kanunla kurulmuş kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip bir kuruluş olduğu ve Vakfın 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunduğu açık olduğundan, Kanunda düzenleme altına alınan hükümlere açıkça aykırı bulunan dava konusu işlemlerde hukuka ve mevzuata uyumlu görülmemiştir. ..." gerekçesine dayanılarak dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir. Bunun üzerine, anılan Mahkeme kararının uygulanmasını teminen Kamu İhale Kurulu'nun 18.03.2013 tarih ve 2013/MK-84 sayılı kararı ile "1- 14.11.2012 tarih ve 2012/MK-341 sayılı Kamu İhale Kurulu kararının iptaline,

2- 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı Kamu İhale Kurulu kararının iptaline,

3- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunduğuna," karar verilmiştir.

Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin 31.12.2012 tarih ve E:2012/473, K:2012/3234 sayılı iptal kararı tarafımızca temyiz edilmiştir. Temyiz incelemesi sonucunda, Kurumumuza 03.03.2014 tarihinde tebliğ edilen Danıştay 13. Dairesinin 25.10.2013 tarih ve E:2013/811, K:2013/2659 sayılı kararı ile "... anılan vakfın, Kanun ile kurulmuş olmasına rağmen açıkça Türk Medeni Kanunu hükümlerine göre faaliyetlerini yürütmekte olan özel hukuk tüzel kişisi olduğu, kamu tüzel kişiliğine yaklaşan bir yapı arz etmediği, nitekim, vakfa tanınan ayrıcalıkların Bakanlar Kurulu kararı uyarınca vergi muafiyetinden yararlanan diğer vakıflarinkinden bir farklılık taşımadığı, vakfın kamu kaynağı kullanmadığı ve Türk Medeni Kanunu uyarınca faaliyet gösteren diğer vakıflardan farklı olarak ayrı bir kamu denetimine tabi olmadığı anlaşılmaktadır.

Öte yandan, Kanunun 2. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendi kapsamında Vakfın, bentte sayılan herhangi bir kamu kurum ve kuruluşuna organik olarak bağlılığının bulunmadığı görülmektedir.

Kaldı ki, Vakfın bir kamu kurum ve kuruluşu olarak değerlendirilebileceğinin kabul edilmesi ihtimalinde dahi, Kanun'un 2. maddesinin 1. fıkrasının (c) bendi kapsamında Vakfa Kanun ile bir kamu görevi verilmediği, Vakfın kuruluş Kanununda vakfın faaliyet gösterebileceği alanların çerçevesinin belirlendiği, Vakfın faaliyetlerinin Vakıf senedinde yer aldığı, bu çerçevede Kanun ile bir kamu görevinin verilmesinin söz konusu olmadığı, öte yandan nihai olarak tüm vakıfların bir kamu hizmeti ifa ettiği, kamu hizmeti kriterinin tek başına o vakfın kamu hukukuna tabi olması sonucunu doğurmayacağı da açıktır.

Bu durumda, kamu tüzel kişisi olmadığı, kamu hukukuna tabi olmadığı, kamu kaynağı kullanmadığı ve kamunun denetiminde bulunmadığı, Kanun'un 2. maddesinin 1. fıkrasının (a) bendinde sayılan idarelere bağlı olmadığı ve belirtilen şartları sağlamaması dolayısıyla anılan fıkranın (c) bendi kapsamında da değerlendirilemeyeceği açık olan Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfınının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunmadığı anlaşıldığından, dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık bulunmamıştır.

Açıklanan nedenlerle, temyiz isteminin kabulü ile 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin 31.12.2012 tarih ve E:2012/473, K:2012/3234 sayılı kararının bozulmasına, yeniden bir karar verilmek üzere dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine, ..." 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.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulu'nca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle;

1- 18.03.2013 tarih ve 2013/MK-84 sayılı Kurul kararının iptaline,

2- 19.12.2011 tarih ve 2011/DK.D-242 sayılı Kurul kararı doğrultusunda Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfınının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunmadığına, Oybirliği ile karar verilmiştir.

Mahmut GÜRSES Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi
Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hasan KOCAGÖZ Kurul Üyesi
Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	