Sahil Sulaması yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2010/072
Gündem No	:	17
Karar Tarihi	:	23.11.2010
Karar No	:	2010/MK-186

Şikayetçi:

Masçalık İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti.

İhaleyi yapan idare:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü XXV. Bölge Müdürlüğü

Gündem Konusu:

19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 9. İdare Mahkemesince verilen 28.09.2010 tarih ve E:2010/1187 sayılı yürütmenin durdurulması kararına ilişkin işlem tesis edilmesi

Karar:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü XXV. Bölge Müdürlüğü tarafından 11.03.2010 tarihinde belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılan "Manyas Ovası Sağ Sahil Sulaması" ihalesine ilişkin olarak Masçalık İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 22.06.2010 tarih ve 14579 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı Kararı ile, "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Masçalık İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti. Vekili Av. Fettullah Gündüz tarafından anılan Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 9. İdare Mahkemesinin 28.09.2010 tarih ve E:2010/1187 sayılı kararı ile;

"Dava, davacı şirket tarafından, Kamu İhale Kurulu'na yapmış olduğu itirazen şikayet başvurusunun reddine ilişkin 19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı davalı idare işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 54. maddesinin onuncu fıkrasında; "Başvurular üzerine ihaleyi yapan idare veya Kurum tarafından gerekçeli olarak;

a) İhale sürecinin devam etmesine engel oluşturacak ve düzeltici işlemle giderilemeyecek hukuka aykırılığın tespit edilmesi halinde ihalenin iptaline,

b) İdare tarafından düzeltme yapılması yoluyla giderilebilecek ve ihale sürecinin kesintiye uğratılmasına gerek bulunmayan durumlarda, düzeltici işlem belirlenmesine,

c) Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak

sözleşme imzalanmış olması veya şikayete konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit

edilememesi veya itirazen şikayet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında

bulunmaması hallerinde başvurunun reddine karar verilir." hükmüne yer verilmiş, aynı Kanunun 55. maddesinde ise; "Şikayet başvurusu, ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla bu işlem veya eylemlerin farkına varıldığı veya farkına varılmış olması gereken tarihi izleyen günden itibaren 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün içinde ve sözleşmenin imzalanmasından önce, ihaleyi yapan idareye yapılır. İlanda yer alan hususlara yönelik başvuruların süresi ilk ilan tarihinden, ön yeterlik veya ihale dokümanının ilana yarısmayan diğer hükümlerine yönelik başvuruların süresi ise dokümanın satın alındığı tarihte başlar." hükmüne yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden, Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü XXV. Bölge Müdürlüğü tarafından 11.03.2010 tarihinde "Manyas Ovası Sağ Sahil Sulaması" ihalesine katılan davacı şirketin, 23.02.2010 tarihinde düzenlenen zeyilname ile bazı birim fiyatlarda değişikliğe gidilmesine rağmen zeyilnamenin kendilerine zamanında tebliğ edilmediği gerekçesiyle yapılan değişiklikleri dikkate almadan verdiği teklif nedeniyle 31.05.2010 tarihinde değerlendirme dışı bırakıldığı, 04.06.2010 tarihinde şikayet başvurusunda bulunulduğu, 08.06.2010 tarih ve 2 sayılı işlem ile şikayet başvurusunun reddedildiği, 22.06.2010 tarihli itirazen şikayet başvurusunun 19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı davalı idare işlemi ile reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davacı şirket tarafından 31.05.2010 tarihli değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin işlem hakkında 22.06.2010 tarihinde itirazen şikayet başvurusunda bulunulduğu, davalı idarece ise dava konusu işlemde zeyilnamenin davacıya tebliğ edildiği 03.03.2010 tarihini izleyen on gün içinde ve ihale tarihinden üç işgünü öncesine kadar idareye şikayet başvurusunda bulunulmadığı gerekçesiyle 4734 sayılı Kanunun 54. maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi uyarınca itirazen şikayet başvurusunun süre yönünden reddedildiği görülmektedir.

Bu durumda, davalı idarece zeyilname dikkate alınmaksızın verilen teklif nedeniyle davacının değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin işleme karşı yasal süresi içinde itirazen şikayet başvurusunda bulunduğu dikkate alınarak uyuşmazlığın esasına girilip değerlendirilmesi gerekirken zeyilnamenin iptali istemiyle süresinde başvurulmadığı gerekçesiyle davacı tarafından yapılan itirazen şikayet başvurusunun 4734 sayılı Yasanın 54/c maddesi uyarınca süre yönünden reddine ilişkin işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anayasanın 138 inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştirmemeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktirmeyeceği hüküm bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; 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 gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28 inci maddesinin birinci fıkrasında ise; 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 günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulu'nca işlem tesis edilmesi gerektiğinden,

Açıklanan nedenlerle,

1) Kamu İhale Kurulu'nun 19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı Kararının iptaline,

2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda esasın incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Ali Kemal AKKOÇ **II. Başkan**	**Hicabi ECE** **Kurul Üyesi**	**Bahattin IŞIK** **Kurul Üyesi**
Hakan GÜNAL **Kurul Üyesi**	**Kazım ÖZKAN** **Kurul Üyesi**	**Adem KAMALI** **Kurul Üyesi**
Abdullah DÜNDAR **Kurul Üyesi**		