

# Sahil Sulaması

Toplantı No	:	2011/019
Gündem No	:	34
Karar Tarihi	:	03.03.2011
Karar No	:	2011/MK-46
<b>Şikayetçi:</b>		
Hasçalık İnşaat Sa. ve Tic. Ltd. Şti., Bağdat Caddesi Mengüç Apt. No:337/3 34728 Erenköy/İSTANBUL		
<b>İhaleyi yapan idare:</b>		
Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü XXV. Bölge Müdürlüğü, Atatürk Mahallesi İnönü Bulvarı No:81 10020 BALIKESİR		
<b>Gündem Konusu:</b>		
19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 9. İdare Mahkemesince verilen 07.01.2011 tarih ve E:2010/1187, K:2011/27 sayılı dava konusu işlemin iptali kararına ilişkin işlem tesis edilmesi		
<b>Karar:</b>		
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 Hasçalık İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 22.06.2010 tarih ve 14579 sayılı 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 Hasçalık 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 yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.		
Anılan mahkeme kararı üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 23.11.2010 tarih ve 2010/MK-186 sayılı Kararı ile, "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" karar verilmiştir.		
Ankara 9. İdare Mahkemesince verilen yürütmenin durdurulması kararına Kurumca itiraz edilmesi üzerine Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 01.12.2010 tarih ve 2010-5351 sayılı kararı ile, Ankara 9. idare Mahkemesinin 28.09.2010 tarih ve E:2010/1187 sayılı kararının kaldırılmasına ve yürütmenin durdurulması hakkındaki davacı isteminin reddine karar verilmiştir.		
Ankara Bölge İdare Mahkemesinin kararı üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 27.12.2010 tarih ve 2010/MK-216 sayılı Kararı ile, "1) Kamu İhale Kurulu'nun 23.11.2010 tarih ve 2010/MK-186 sayılı Kararının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda 19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı Kurul Kararı gereği 'Başvurunun reddine' " karar verilmiştir.		
Kamu İhale Kurulu'nun 23.11.2010 tarih ve 2010/MK-186 sayılı Kararı ile yapılan inceleme üzerine, Kamu İhale Kurulu'nun 27.12.2010 tarih ve 2010/UY.II-3990 sayılı Kararı ile de, "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.		
Gelinen aşamada, Ankara 9. İdare Mahkemesinin 07.01.2011 tarih ve E:2010/1187, K:2011/27 sayılı kararında, "Dava, davacı şirket tarafından, Kamu İhale Kurulu'na yapılmış olduğu itirazın 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 işleme gidilemeyecek hukuka aykırılığın tespit edilmesinde halin 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 itirazın 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 varılmaması gereken tarihten 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 yansımaya 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 fiyatlarında 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 itirazın 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 itirazın şikayet başvurusunda bulunulduğu, davalı idarece ise dava konusu işlemlerde 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 itirazın şikayet başvurusunun süresinden reddedildiği görülmektedir. Bu durumda, davalı idarece zeyilname dikkate alınmaksızın verilen teklif nedeniyle davacının değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin işleme karşı yasal süresi içinde itirazın şikayet başvurusunda bulunduğu dikkate alınarak uygunluğun esasına girilip değerlendirilmesi gerekirken zeyilnamenin iptali istemiyle süresinde başvurulmadığı gerekçesiyle davacı tarafından yapılan itirazın şikayet başvurusunun 4734 sayılı Yasanın 54/c maddesi uyarınca süre yönünden reddine ilişkin işlemlerde hukuka uygunluk bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.		
Anayasasının 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 hükmü 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 eyleme 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, 27.12.2010 tarih ve 2010/MK-216 sayılı, 27.12.2010 tarih ve 2010/UY.II-3990 sayılı, 19.07.2010 tarih ve 2010/UY.II-2129 sayılı Kararlarının iptaline,		
2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda esasın incelenmesine geçilmesine,		
Oybirliği ile karar verildi.		