

Sayısal Halihazır Harita işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2012/877
Gündem No	:	26
Karar Tarihi	:	24.12.2012
Karar No	:	2012/MK-393
Şikayetçi:		
San Mühendislik Ltd. Şti.		
İhaleyi yapan idare:		
İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Daire Başkanlığı		
Gündem Konusu:		
13.04.2007 tarihli ve 2007/UH.III-1430 sayılı kararın iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle İller Bankası Genel Müdürlüğü vekili tarafından açılan davada, Ankara 6. İdare Mahkemesince verilen 20.09.2012 tarihli ve E:2012/1248, K:2012/2343 sayılı dava konusu işlemin iptali kararına ilişkin işlem tesis edilmesi		
Kararı:		
İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Daire Başkanlığı'nca 30.11.2006tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan 2006/146265 İKN'lı Urla/İzmir Sayısal Halihazır Harita İşi ihalesine ilişkin olarak, San Mühendislik Ltd. Şti.nin 08.03.2007tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 15.03.2007tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 28.03.2007tarîh ve 9470sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 26.03.2007tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 13.04.2007tarihli ve 2007/UH.III-1430sayılı karar ile başvuru sahibinin iddiası yerinde görülerek “İdarenin ihalenin iptal kararının iptaline” karar verilmiştir. Davacı İller Bankası Genel Müdürlüğü tarafından anılan Kurul Kararının iptali istemiyle açılan davada Ankara 6. İdare Mahkemesinin 20.09.2012 tarihli E:2012/1248, K:2012/2343 sayılı kararında, “Karar veren Ankara 6. İdare Mahkemesi’nce, Mahkememizin 16/07/2008 günü, E:2007/521, K:2008/1186 sayılı kararının, Danıştay Onüçüncü Dairesinin 06.06.2011 günü, E:2008/9408, K.2011/2688 sayılı kararı ile bozulması üzerine bozma kararına uyularak dava dosyası yeniden incelenmek suretiyle işin gereği görüldü: 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun 5. maddesinde, idarelerin, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde, saydamlığı, rekabeti, esit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumlu oldukları belirtilmiştir; 36, 37 ve 38. maddelerinde, tekliflerin alınması, açılması, değerlendirilmesi ve aşırı düşük teklifler hakkında yapılacak işlemler düzenlenmiş; “Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali” başlıklı 39. maddesinde, “ihale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir, ihalenin iptal edilmesi halinde bu durum bütün isteklilere derhal bildirilir, idare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare isteklilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edileme gerekçelerini talep eden isteklilere bildirir.” hükmüne yer verilmiş; 40. maddesinde ise, 1. fıkrasında 37. ve 38. maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihalenin, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılacağı, 5. fıkrasında, ihale komisyonunun gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunacağı, kararlarda isteklilerin adları veya ticaret unvanlarının, teklif edilen bedellerin, ihalenin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığının, ihale yapılmamış ise, nedenlerinin belirtilceceği, 6. fıkrasında, ihale yetkilisinin, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylayacağı veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal edeceği, 7. fıkrasında, ihalenin, kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılacağı hükmüne bağlanmıştır. Bu yasal düzenleme karşısında; ihale yetkilisinin, ihale komisyonu kararları üzerine ihaleyi onaylamayıp iptal etme yetkisine sahip olduğu kuşkusuz olmakla birlikte, idarenin bu konudaki takdir yetkisini, kamu yararı ve hizmet gerekleri doğrultusunda kullanması, diğer bir deyişle, ihalenin onaylanıp onaylanmaması noktasında, makul ve meşru sebepleri dikkate alarak karar vermesi gerekmektedir. Kamu yararının ve hizmet gereklerinin somut olayda gerçekleşip gerçekleşmediğinin denetimi ise yargı yerlerince yapılabilecektir, ihale işlemleri bakımından takdir yetkisinin denetiminde, 4734 sayılı Kanun un 5. maddesindeki temel ihale ilkelerinin gözetilmesi gerektiği gibi idare hukukuna hâkim olan hukuki güvenirlik, idari istikrar gibi ilkelerin de dikkate alınması zorunludur. Diğer yandan, kamu yararının gerçekleşmesi bakımından idare tarafından, daha önce yapılan ihalelerde oluşan teklif bedelleri, kırım oranları ve katılımcı sayısı gibi kriterlerin dikkate alınarak takdir yetkisinin kullanılmasında hukuki bir engel bulunmamaktadır. Dosyanın incelenmesinden; İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Dairesi Başkanlığı’nca 30.11.2006 tarihinde açık ihale usulüyle yapılan Urla/İzmir Sayısal Halihazır Harita işi ihalesine yedi isteklinin katıldığı, bu isteklilerin tümünün tekliflerinin geçerli sayıldığı ve San Mühendislik Limited Şirketinin teklifinin ekonomik açıdan en avantajlı teklif olduğunun belirlendiği, ancak, istekliler tarafından teklif edilen bedellerin, benzer yörelerde ihalesi yapılan diğer işler için teklif edilen bedellerle kıyaslandığında yeterli olmadığı kanaatine varılarak, Genel Müdürlüğün 14.02.2007 tarih ve 7132 sayılı işlemiyle ihalenin iptaline karar verildiği, ihaleyi yapan iller Bankası Gene Müdürlüğünce gerek dava dilekçesinde gerekse temiz dilekçesinde benzer yörelere ilişkin yapılan sayısal halihazır harita işi ihalelerinde kırım oranlarının yaklaşık maliyete göre çok daha fazla olduğunun belirtildiği, buna rağmen Kamu İhale Kurulu’nun dava konusu işlemi ile, idarenin ihalenin iptaline yönelik gerekçesinin mevzuata uygun bulunmadığı belirtilerek, ihalenin iptaline ilişkin kararın iptaline karar verildiği anlaşılmıştır. Bu durumda; dava konusu ihalede yeterli sayıda katılım gerçekleşmiş ise de, idarenin, yaklaşık maliyete göre indirim oranlarını benzer ihalelerle kıyaslamak suretiyle ihalenin iptali sonucuna vardığı, dolayısıyla takdir yetkisini kamu yararı ve hizmet gereklerini gözeterek kullandığı anlaşıldığından, ihalenin iptaline yönelik idare işlemini iptal eden dava konusu Kamu İhale Kurulu kararının iptali gerektiği sonucuna varılmıştır.”gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir. 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 hükmüne bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 28/1 maddesinde, 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 karardan idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, Açıklanan nedenlerle; 1- Kamu İhale Kurulunun 13.04.2007tarihli ve 2007/UH.III-1430sayılı Kararının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54’üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, başvurunun reddine, Öybirliği ile karar verildi.		
Mahmut GÜRSER Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi