

Sayısal Halihazır Harita işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2011/056
Gündem No	:	109
Karar Tarihi	:	08.08.2011
Karar No	:	2011/MK-182
Sıkayetçi:		
Şah-Kar Hart. İnş. Müt. Taah. Tic. Ltd. Şti.		
İhaleyi yapan idare:		
İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Daire Başkanlığı		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 22.03.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1080 sayılı Kararı hakkında Danıştay 13. Dairesince verilen "Ankara 16. Idare Mahkemesinin 31.12.2007 tarih ve E:2007/1403, K:2007/1720 sayılı kararının bozulmasına, yeniden karar verilme üzere dosyanın adı geçen Mahkemeye gönderilmesi" kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.		
Kararı:		
İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Daire Başkanlığı tarafından 14.11.2006 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Elmalı/Antalya Sayısal Halihazır Harita İşİ" İhalesine ilişkin olarak; Şah-Kar Hart. İnş. Müt. Taah. Tic. Ltd. Şti.'nin 16.02.2007 tarih ve 5317 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 16.02.2007 tarihli dilekçe ile itirazın şikayet başvurusu hakkında alınan 22.03.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1080 sayılı karar ile; "İdarenin 08.12.2006 olur tarihli ihalenin iptaline yönelik kararının iptaline" karar verilmiştir. İller Bankası Genel Müdürlüğü tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 16. Idare Mahkemesi tarafından 31.12.2007 tarih ve E:2007/1403, K:2007/1720 sayılı karar ile; "Davanın reddine" karar verilmiştir. Anılan Mahkeme kararına karşı davacı tarafından Danıştay 13. Dairesi'ne temyiz başvurusunda bulunulmuş olup, Danıştay 13. Dairesi tarafından 06.06.2011 tarih ve E:2008/4481, K:2011/2692 sayılı karar ile; "... 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 5. maddesinde, idarelerin, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde, saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumluluğularını belirtmiş; 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, "İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum bütün isteklilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare isteklilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edilme 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 isteki üzerine hangi gerekçelerle yapıldığının, ihale yapılmamış ise, nedenlerinin belirtileceği, 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 hükmü 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 mesur sebepleri dikkate alarak karar vermesi gerekmektedir. Kamu yararının ve hizmet gereklerinin somut olayda gerçekleşip gerçekleşmediğinin denetini ise yargı yerlerince yapılabilecektir. İhale işlemleri bakımından takdir yetkisinin denetiminde, 4734 sayılı Kanun'un 5. maddesindeki temel ihale ilkelerinin gözetilmesi gerektiği gibi idare hukukuna hâkim olan hukukî güvenilirlik, idarî istikrar gibi ilkelerin de dikkate alınması zorunludur. Diğer yandan, kamu yararının gerçekleşmesi bakımından idare tarafından, daha önce yapılan ihalelerde oluşan teklif bedelleri, kırm oranları ve katılımcı sayısı gibi kriterlerin dikkate alınarak takdir yetkisinin kullanılmasında hukukî bir engel bulunmamaktadır. Dosyanın incelenmesinden; İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Dairesi Başkanlığınca 14.11.2006 tarihinde açık ihale usulüyle yapılan "Elmalı/Antalya Sayısal Halihazır Harita İşİ" ihalesine sekiz isteklinin katıldığı, bu isteklilerin yedisinin tekliflerinin geçerli sayıldığı ve Şah-Kar Harita İnşaat Mühendislik Taahhüt ve Ticaret Limited Şirketi'nin teklifinin ekonomik açıdan en avantajlı teklif olduğunun belirlendiği, ancak 08.12.2006 tarih ve 52660 sayılı Genel Müdür Oluru ile birinci en avantajlı teklif sahibi firmanın teklif etmiş olduğu bedelin hadd-i layık olmadığı ve söz konusu işin yeniden ihaleye çıkarılması gerektiği gerekçesiyle ihalenin iptaline karar verildiği, ihalenin iptaline ilişkin işlemde teklif edilen bedelin hadd-i layık olmama nedenleri açıkça belirtilmemiş olmakla birlikte, ihaleyi yapan İller Bankası Genel Müdürlüğü'ne gerek dava dilekçesinde gerekse temyiz dilekçesinde benzer yörelere ilişkin yapılan sayısal halihazır harita işi ihalelerinde kırm oranlarının yaklaşık maliyete göre çok daha fazla olduğunun belirtildiği, buna rağmen Kamu İhale Kurulu'nun dava konusu işlemi ise, idarenin ihalenin iptaline yönelik gerekçesinin mevzuata uygun bulunmadığı belirtilerek, ihalenin iptaline ilişkin kararın iptaline karar verildiği anlaşılmıştır. Bu durumda; dava konusu ihalede yeterli sayıda katılm gerçekleşmiş ise de, idarenin, ihaledeki en avantajlı teklifin hadd-i layık olmadığı sonucuna, yaklaşık maliyete göre indirim oranlarını benzer ihalelerle kıyaslamak suretiyle verdiği ve takdir yetkisini kamu yararı ve hizmet gereklerini gözeterek kullandığı; anlaşıldığından, ihalenin iptaline yönelik idare işlemini iptal eden dava konusu Kamu İhale Kurulu kararının iptali gerekirken, davanın reddi yolunda hüküm kuran Idare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmadığı" gerekçeleri ile "Ankara 16. Idare Mahkemesinin 31.12.2007 tarih ve E:2007/1403, K:2007/1720 sayılı kararının bozulmasına, yeniden karar verilme üzere dosyanın adı geçen Mahkemeye gönderilmesine"" karar verilmiş olup anılan Mahkeme Kararı Hukuk Danışmanlığı tarafından 02.08.2011 tarihinde tebellüğü edilmiştir. 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 idarî mahkemelerin, idarî işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idarî işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28/1 maddesinde 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 hükmü altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle; 1) Kamu İhale Kurulu'nun 22.03.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1080 sayılı Kararının iptaline, 2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun ilgili tarihte yürürlükte bulunan 56 ncı maddesinin (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına, Oybirliği ile karar verildi.		
Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi	Bahattin İŞİK Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Adem KAMALI Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi