

şirketlerin ihale dokümanı satın alarak ihaleye teklif vermek suretiyle istekli statüsünü kazandığı, ihale üzerinde kalan firmaya yönelik iddialarının, ihale üzerinde bırakılan isteklinin yeterliğine ilişkin olduğu, bu bakımdan iddialar çerçevesinde, eşit muamele ilkesi açısından, ihale üzerinde bırakılanın yeterlik durumunun mevzuat hükümlerine uygun olup olmadığı hususunun değerlendirilmesinin anılan hükümlerin zorunlu bir gereği olduğu, zira değerlendirme sonucuna göre isteklilerin

**tekliflerinin sıralaması
değişebileceği gibi ihalenin
iptalinin de olası olduğu göz
önüne alındığında, davacı
şirketin ehliyetli olduğunun
kabulü gerekmekte olup,
davalı idarece alınan;
yasanın amaçladığı ve zarara
uğrama ihtimali olan
ilgiliilerin hak aramasının
kolaylaştırılması düşüncesine
ters yöndeki (zorlaştırıcı)
dava konusu kararlar, işin
esasının incelenmesi
gerekirken ihale üzerinde
kalan firmaya yönelik
iddialar açısından, davacı
şirketlerin başvurusunun**

ehliyet yönünden
reddedilmesinde hukuka ve
mevzuata uyarlık
görülmemiştir.” gerekçesiyle
yürütmenin durdurulmasına
karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2013/029
Gündem No	: 53
Karar Tarihi	: 08.04.2013
Karar No	: 2013/MK-100

<u>Şikayetçi:</u>
Duyes İnş. Haf. Taah. ve Tic. Ltd. Şti. – Günsayıl İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti. Ortak Girişimi
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
Karayolları Genel Müdürlüğü Sivas 16. Bölge Müdürlüğü
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>
Kamu İhale Kurulunun 07.11.2012 tarih ve 2012/UY.I-4234 sayılı kararı hakkında Ankara 16. İdare Mahkemesince verilen yürütmeyi durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

Karayolları Genel Müdürlüğü Sivas 16. Bölge Müdürlüğüne 31.07.2012 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "(Sivas – Yıldızeli) Ayr. – 7. Bölge Hd. Yolu Km: 0+000 – 6+500 ile Km: 19+000 – 28+112 Arası Toprak İşleri, Sanat Yapıları, Üstyapı İşleri (Bsk) ve Km: 6+500 – 19+000 Arası Heyelan Temizliği ve Aşınma İkmal İnşaatı İşİ" ihalesine ilişkin olarak Duyes İnş. Haf. Taah. ve Tic. Ltd. Şti. – Günsayıl İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti. Ortak Girişimi tarafından yapılan şikâyet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulunun 07.11.2012 tarih ve 2012/UY.I-4234 sayılı kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine," karar verilmiştir.

Davacı Duyes İnş. Haf. Taah. ve Tic. Ltd. Şti. – Günsayıl İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti. Ortak Girişimi tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin 11.03.2013 tarihli E:2013/30 sayılı kararında "... davacı şirketlerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasının uygun bulunmasına ilişkin kısmında hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Dava konusu işlemin, ihale üzerinde kalan firmaya yönelik iddiaları açısından, davacı şirketlerin başvurusunun ehliyet yönünden reddine ilişkin kısmına gelince,

...Yönetmelik hükümlerine göre, ihalenin sonuçlandırılması ile ilgili olarak başvuru sahibinin iddiaları, idarenin şikâyet üzerine aldığı kararda belirtilen hususlar ve itiraz edilen işlemler bakımından eşit muamele ilkesinin ihlal edilip edilmeyeceği hususunun incelenmesi, bu incelemede, itiraz edilen işlemin diğer aday veya isteklilere ilişkin olarak da kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun şekilde gerçekleştirilip gerçekleştirilmediğine bakılması bir zorunluluktur.

...

Bakılan uyumsuzlukta, davacı şirketlerin ihale dokümanı satın alarak ihaleye teklif vermek suretiyle istekli statüsünü kazandığı, ihale üzerinde kalan firmaya yönelik iddialarının, ihale üzerinde bırakılan isteklinin yeterliğine ilişkin olduğu, bu bakımdan iddialar çerçevesinde, eşit muamele ilkesi açısından, ihale üzerinde bırakılanın yeterlik durumunun mevzuat hükümlerine uygun olup olmadığı hususunun değerlendirilmesinin anılan hükümlerin zorunlu bir gereği olduğu, zira değerlendirme sonucuna göre isteklilerin tekliflerinin sıralaması değişebileceği gibi ihalenin iptalinin de olası olduğu göz önüne alındığında, davacı şirketin ehliyetli olduğunun kabulü gerekmekte olup, davalı idarece alınan; yasanın amaçladığı ve zarara uğrama ihtimali olan ilgililerin hak aramasının kolaylaştırılması düşüncesine ters yöndeki (zorlaştırıcı) dava konusu kararlar, işin esasının incelenmesi gerekirken ihale üzerinde kalan firmaya yönelik iddialar açısından, davacı şirketlerin başvurusunun ehliyet yönünden reddedilmesinde hukuka ve mevzuata uyarlık görülmemiştir." gerekçesiyle 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 değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 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 günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle,

- 1) Kamu İhale Kurulunun 07.11.2012 tarihli ve 2012/UY.I-4234 sayılı kararının başvuru sahibinin 2'nci ve 3'üncü iddialarının ehliyet yönünden reddine ilişkin kısmının iptaline,
- 2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin 2'nci ve 3'üncü iddiaları bakımından esasın incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSES Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Hasan KOCAGÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi