

şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığına yönelik iddialarla yaptığı şikâyet başvurusunun reddi üzerine davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığı tarafından İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddialarla doğrudan yapılan itirazın şikâyet başvurusunun ele alındığı ve davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının idareye yaptığı İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddialarına ilişkin şikâyet başvurusunun reddi üzerine yapılmış bir itirazın şikâyet başvurusu söz konusu olmadığından bu

konu irdelenmeksizin davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının başvuru ehliyeti incelenip karara bağlandığı, iş bu davaya konu Kurul kararına konu itirazen şikâyet başvurusunun ise; davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddialarla yaptığı şikâyet başvurusunun idarece incelenip reddedilmesi üzerine yapıldığı, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının yukarıda da belirtildiği üzere başvuruda ehliyetli olduğu da dikkate

alındığından, Kurul tarafından davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddiaları üzerine alınan idarenin bu şikâyetin reddi kararı üzerine yapılan itirazın şikâyet başvurusunun esasının incelenmesi gerektiği sonucuna varılmaktadır. Bu durumda, dava konusu Kurul kararının davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının başvurusunun görev yönünden reddedilmesine ilişkin kısmında da hukuka uygunluk bulunmamaktadır. ...”

Gündem No	: 10
Karar Tarihi	: 01.08.2018
Karar No	: 2018/MK-270

BAŞVURU SAHİBİ:

BRJ İnş. San. ve Tic. A.Ş. – ICC Grup İnş. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar Ve Hes Dairesi Başkanlığı

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2017/495930 İhale Kayıt Numaralı "Söylemez Barajı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar ve Hes Dairesi Başkanlığı tarafından yapılan 2017/495930 ihale kayıt numaralı "Söylemez Barajı"ihalesine ilişkin olarak, Brj İnş. San. ve Tic. A.Ş. – Icc Grup İnş. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 28.03.2018 tarihli ve 2018/UY.IV-654 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince başvurunun görev ve ehliyet yönünden reddine" karar verilmiştir.

Davacı Brj İnş. San. ve Tic. A.Ş. – Icc Grup İnş. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 29.06.2018 tarihli ve E:2018/1015, K: 2018/1359 sayılı kararında "...Dava konusu Kurul kararının başvurunun ehliyet yönünden reddine ilişkin kısmı ele alındığında;

...4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 54. maddesinde; İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem ve eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday ve istekli olabileceklerin Kanunda belirtilen usullere uygun olacak şikâyet ve itirazın şikâyet yoluna başvuruda bulunabilecekleri hüküm altına alınmış olup, ihale üzerinde bırakılan isteklilerin bu yola başvuramayacakları yönünde bir kısıtlama getirilmemiştir. Dolayısıyla, bu tür durumlarda şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunan isteklilerin gerçekten bir zarara ya da hak kaybına uğrayıp uğramadığının incelenip karara bağlanması gerekmektedir.

Bu durumda, dava konusu Kurul kararının davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının başvurusunun ehliyet yönünden reddedilmesine ilişkin kısmında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Dava konusu Kurul kararının başvurunun görev yönünden reddine ilişkin kısmı ele alındığında ise;

...Uyuşmazlıkta, 20.03.2018 tarih ve 2018/UY.IV-607 sayılı Kurul kararında; Bergiz İnşaat A.Ş.'nin davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığına yönelik iddialarla yaptığı şikâyet başvurusunun reddi üzerine davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığı tarafından Bergiz İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddialarla doğrudan yapılan itirazın şikâyet başvurusunun ele alındığı ve davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının idareye yaptığı Bergiz İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddialarına ilişkin şikâyet başvurusunun reddi üzerine yapılmış bir itirazın şikâyet başvurusu söz konusu olmadığından bu konu irdelenmeksizin davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının başvuru ehliyeti incelenip karara bağlandığı, iş bu davaya konu 28.03.2018 tarih ve 2018/UY.IV-654 sayılı Kurul kararına konu itirazın şikâyet başvurusunun ise; davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının Bergiz İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddialarla yaptığı şikâyet başvurusunun idarece incelenip reddedilmesi üzerine yapıldığı, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının yukarıda da belirtildiği üzere başvuruda ehliyetli olduğu da dikkate alındığından, Kurul tarafından davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının Bergiz İnşaat A.Ş.'ne yönelik iddiaları üzerine alınan idarenin bu şikâyetin reddi kararı üzerine yapılan itirazın şikâyet başvurusunun esasının incelenmesi gerektiği sonucuna varılmaktadır.

Bu durumda, dava konusu Kurul kararının davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığının başvurusunun görev yönünden reddedilmesine ilişkin kısmında da hukuka uygunluk bulunmamaktadır. ..." Anayasa'nın 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.

Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin 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, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1-Kamu İhale Kurulunun 28.03.2018 tarihli ve 2018/UY.IV-654 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.