Vakıf ihalesinin KİK kapsam Dışı olduğu gerekçesi ile KİK in RED ettiği davada yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2012/051
Gündem No	:	45
Karar Tarihi	:	20.08.2012
Karar No	:	2012/MK-289

Şikayetçi:

İstanbul Fuarcılık A.Ş.

İhaleyi yapan idare:

Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı

Gündem Konusu:

Kamu İhale Kurulu'nun 19.12.2011 tarih ve 2011/OK.D-242 sayılı kararının iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından Ankara 16. İdare Mahkemesinin E:2012/473 sayılı esasında açılan davada, Mahkemece verilen 10.07.2012 tarihli yürütmenin durdurulması kararına ilişkin işlem tesis edilmesi hakkında.

Karar:

Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı tarafından yapılan "IDEF 2013 11. Uluslararası Savunma Sanayi Fuarı" ihalesine ilişkin olarak İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından 14.11.2011tarih ve 40504sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile yapılan itirazen şikayet başvurusunda "ihalenin 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında yapılması gerekirken bu kapsamda yapılmadığı" iddiasına yer verildiğinden, II. İnceleme Dairesi Başkanlığı'nın 17.11.2011 tarih ve 3586 sayılı yazısı üzerine Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfı'nın 4734 sayılı Kanun kapsamında olup olmadığı hakkında Kamu İhale Kurulu tarafından görüş oluşturulması gerekmiş ve 10.12.2011 tarih ve 2011/OK.D-242 sayılı Kurul kararı ile, "Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunmadığına" karar verilmiştir.

Kamu İhale Kurulu'nun söz konusu kararı üzerine, 26.12.2011 tarih ve 2011/QH.II-4358 sayılı Kurul kararı ile davacının itirazen şikayet başvurusu görev yönünden reddedilmiştir.

Kamu İhale Kurulu'nun 19.12.2011 tarih ve 2011/OK.D-242 sayılı kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle davacı İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesinin 10.07.2012 tarih ve E:2012/473 sayılı kararı ile,

"…Bu durumda; Milli Savunma Bakanlığı'nın görevleri ile Vakfın amaçları karşılaştırıldığında, silah, araç, gereç tedariki ile harp sanayine yönelik hizmetlerin ertüştüğünün görüldüğü, buna göre Vakfın "savunma hizmetine yardımcı" ve "v"na bitişik bir kamu hizmeti yürüttüğünün anlaşılabileceği, Vakıf Senedine göre, Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının, yıl içinde elde ettiği brüt gelirinin %80'ini Vakıf amaçlarına sarf ve tahsise zorunlu olduğu, 4734 sayılı Kanunun yukarıda yer verilen 2 nci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde belirtildiği gibi, özel kanunlarla Kurulmuş ve kendilerine Kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip kuruluşların (mevlekti Kuruluşlar ve vakıf yüksek öğretim kurumları hariç) her türlü kayınektan karşılanan mal ve hizmet alımları ile yapım işleri ihalelerinin 4734 sayılı Kanun kapsamında yürütülmesinin zorunlu olduğu, Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının da özel bir kanunla kurulmuş ve kendisine Kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip bir kuruluş olduğu ve Vakfın 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunduğu açık olduğundan, Kanunda düzenleme altına alınan hükümlere açıkça aykırı bulunan dava konusu işlemde hukuka ve mevzuata uyarlık görülmemiştir. …"

gerekçesine dayanılarak yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

KAMU İHALE KURULU KARARI

Karar Tarihi : *20.08.2012*
Karar No : *2012/MK-289*

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 değiştirmemeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktirmemeyeceği hükme 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 idaremin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu süremin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hükmü altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulu'nca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Bu çerçevede, Kamu İhale Kurulu'nun 19.12.2011 tarih ve 2011/OK.D-242 sayılı kararının iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle İstanbul Fuarcılık A.Ş. tarafından Ankara 16. İdare Mahkemesinin E:2012/473 sayılı esasında açılan davada, Mahkemece verilen 10.07.2012 tarihli yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasını temin;

1- 19.12.2011 tarih ve 2011/OK.D-242 sayılı Kurul kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda Türk Silahlı Kuvvetlerini Güçlendirme Vakfının 4734 sayılı Kanun kapsamında bulunduğuna,

Oybirliği ile karar verilmiştir.

Mahmut GÜRGEÇ **Başkan**		
Erhan DEMİRTAŞ **Kurul Üyesi**	**Ahmet ÖZBAKIR** **Kurul Üyesi**	**Mehmet Zeki ADALI** **Kurul Üyesi**
Hasan KOCAOĞZ **Kurul Üyesi**	**Mehmet AKSOY** **Kurul Üyesi**	