Yangından Koruyucu Muhtelif Malzeme Alımı İşi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2009/071
Gündem No	:	15
Karar Tarihi	:	28.05.2009
Karar No	:	2009/MK-141

Şikayetçi:

Vega Eğitim Sağlık Tekstil Gıda San. ve Tic. A.Ş. Vekili Av. Osman Yıldırak

İhaleyi yapan idare:

Orman Genel Müdürlüğü

Gündem Konusu:

Kamu İhale Kurulunun 30.04.2009 tarih ve 2009/UM.I-1437 sayılı kararı hakkında Ankara 12. İdare Mahkemesince durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

Konu:

Orman Genel Müdürlüğü'nce 17.03.2009 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "2009/10104 İKN'li Yangından Koruyucu Muhtelif Malzeme Alımı" ihalesinne ilişkin olarak Vega Eğitim Sağlık Tekstil Gıda San. ve Tic. A.Ş. tarafından yapılan şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 30.04.2009 tarih ve 2009/UM.I-1437 sayılı kararı ile; *"4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına,"* karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının yürütmenin durdurulması istemiyle, Vega Eğitim Sağlık Tekstil Gıda San. ve Tic. A.Ş. Vekili Av. Osman Yıldırak tarafından açılan davada, Ankara 12. İdare Mahkemesinin 14.08.2009 tarih ve E:2009/620 sayılı kararı ile; *"…davacı iddialarıyla ilgili olanın uzman görüşünde yer verildiği üzere uyuşmazlık konusu ihaleye ilişkin teknik şartnamenin eksik ve yetersiz düzenlendiği ve 4734 sayılı Kanunun 12 nci maddesinin aksine olarak belli bir marka ve modele yer verdiği görülmekle; bu durumun isteklilerce teklif verme aşamasında rekabeti ve fırsat eşitliğini engelleyici nitelik arz ettiği sonucuna varıldığından, aksi yönde tesis edilen dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uyarlık görülmemiştir.*

Açıklanan nedenlerle; açıkça hukuka aykırı olan ve uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararlara sebebiyet verebileceği anlaşılan dava konusu işlemin, 2577 sayılı Kanunun 27 nci maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin 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 değiştirmemeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği 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 maddesin birinci fıkrasında 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 hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

1- 30.04.2009 tarih ve 2009/UM.I-1437 sayılı Kurul Kararının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (b) bendi gereğince, ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Bahattin IŞIK **Kurul Üyesi**	**Ali Kemal AKKOÇ** **Kurul Üyesi**	**Kazım ÖZKAN** **Kurul Üyesi**
Adem KARALI **Kurul Üyesi**	**Abdullah DÜNDAR** **Kurul Üyesi**	**Erkan DEMİRTAŞ** **Kurul Üyesi**