

**Kurul kararları üzerine
alınan 2. ihale komisyonu
kararının EKAP üzerinden
davacı dâhil tüm isteklilere
tebliğ edildiği ve bu süreçte
sözleşmelerin imzalandığı
anlaşılmakta ise de 10 günlük
şikâyet başvurusu süresinin
son gününe kadar davacı
şirket de dâhil hiçbir
istekli tarafından şikâyet
başvurusunda bulunulmadığı,
davacı şirket tarafından
yapılan* tarihli şikâyet
başvurusunda ise ihale
komisyonu kararına yönelik
herhangi bir iddiaya yer
verilmediği ilgililerin**

ihalelere yönelik başvuru haklarının (şikâyet ve itirazen şikâyet) güvence altına alınması olduğu hususu da dikkate alındığında; her ne kadar itiraz sürelerine riayet edilmeksizin sözleşmeler imzalanmış olsa da 10 günlük şikâyet başvurusu süresi içinde davacı şirket de dâhil hiçbir istekli tarafından şikâyet başvurusunda bulunulmadığı anlaşıldığından yapılan itirazen şikâyet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararında sonucu itibarıyla hukuka aykırılık,

dava konusu işlemin iptali
yolundaki temyize konu
Mahkeme kararında ise hukukî
isabet bulunmamaktadır
şeklinde gerekçeye yer
verilerek söz konusu Mahkeme
kararının bozulmasına dair
Danıştay kararlı karar

Toplantı No	: 2023/031
Gündem No	: 57
Karar Tarihi	: 31.05.2023
Karar No	: 2023/MK-125

BAŞVURU SAHİBİ:

Timerk En. İlet. Ür. Dağ. Elek. Mad. Mak. ve Tes. Malz. Tic. ve Paz. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Türkiye Elektrik İletim A.Ş. Genel Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/164249 İhale Kayıt Numaralı "4 Üncü Etap 688 Adet Transformatör Merkezinin 36 Ay Süre İle Hizmet Alımı Yolu İle İşletilmesi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Türkiye Elektrik İletim A.Ş. Genel Müdürlüğü (TEİAŞ) tarafından yapılan 2022/164249 ihale kayıt numaralı "4'üncü Etap 688 Adet Transformatör Merkezinin 36 Ay Süre ile Hizmet Alımı Yolu ile İşletilmesi" ihalesine ilişkin olarak Timerk Enerji İletim Üre. Dağ. Elektrik Mad. Makina ve Tesisat Malz. Tic. ve Paz. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.09.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1070 sayılı karar ile "İhale üzerinde bırakılan istekliler ile 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 41'inci ve 42'nci maddelerine belirtilen sürelerle riayet edilmeden ilgili sözleşmelerin imzalandığı tespit edilmekle birlikte, Kamu İhale Kurulu'nun 07.07.2022 tarihli ve 2022/UH.I-857, 2022/UH.I- 858, 2022/UH.I-859, 2022/UH.I-860, 2022/UH.I-861 ve 2022/UH.I-862 sayılı düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin kararları sonucunda idarece tesis edilen işlemin söz konusu kararlara uygun olduğu, bu durumda ihale üzerinde bırakılan isteklilerin mevzuata uygun şekilde belirlendiği anlaşıldığından, bu hususun ihalenin sonucuna etkili bir mevzuata aykırılık niteliği taşımadığı anlaşılmış olup başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır." ifadesine yer verilerek "Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Timerk Enerji İletim Üre. Dağ. Elektrik Mad. Makina ve Tesisat Malz. Tic. ve Paz. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 11. İdare Mahkemesi'nin 09/11/2022 tarihli ve E:2022/2003 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir. Anılan Mahkeme kararının gereklerini yerine getirmek üzere, 23.11.2022 tarihli ve 2022/MK-325 sayılı Kurul kararı ile; "1-Kamu İhale Kurulu'nun 07.09.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1070 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Bilahare, Ankara 11. İdare Mahkemesi'nin 28/12/2022 tarihli ve E:2022/2003 ve K:2022/3031 sayılı kararı ile "Dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme kararının Kurum tarafından temyizi üzerine verilen Danıştay Onüçüncü Dairesinin 09/03/2023 tarihli ve E:2023/268, K:2023/1093 sayılı kararında; "...Bu durumda, 07/07/2022 tarihli Kurul kararları üzerine alınan 21/07/2022 tarihli ikinci ihale komisyonu kararının 22/07/2022 tarihinde EKAP üzerinden davacı dâhil tüm isteklilere tebliğ edildiği ve 27/07/2022, 28/07/2022 ve 29/07/2022 tarihlerinde sözleşmelerin imzalandığı anlaşılmakta ise de, 10 günlük şikâyet başvurusu süresinin son günü olan 01/08/2022 tarihine kadar davacı şirket de dâhil hiçbir istekli tarafından şikâyet başvurusunda bulunulmadığı, davacı şirket tarafından yapılan 03/08/2022 tarihli şikâyet başvurusunda ise 21/07/2022 tarihli ihale komisyonu kararına yönelik herhangi bir iddiaya yer verilmediği görülmekte olup, 4734 sayılı Kanun'un 41. maddesinde yer alan düzenlemenin asıl amacının, ilgililerin ihalelere yönelik başvuru haklarının (şikâyet ve itirazın şikâyet) güvence altına alınması olduğu hususu da dikkate alındığında; her ne kadar, 4734 sayılı Kanun'un 41. ve 42. maddelerinde belirtilen sürelerle riayet edilmeksizin sözleşmeler imzalanmış olsa da, 10 günlük şikâyet başvurusu süresi içinde davacı şirket de dâhil hiçbir istekli tarafından şikâyet başvurusunda bulunulmadığı anlaşıldığından, davacı şirket tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararında sonucu itibarıyla hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe yer verilerek söz konusu Mahkeme kararının bozulmasına karar verilmiştir.

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 hükmüne 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 gün 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 Kurulu'nun 23.11.2022 tarihli ve 2022/MK-325 sayılı kararının iptaline,

2- Danıştay Onüçüncü Dairesinin kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulu'nun 07.09.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1070 sayılı kararının hukukî geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.