

Anayasa'nın 40. maddesindeki düzenleme ile son derece dağınık mevzuat karşısında idarelere, ilgililerin kaç gün içinde, hangi mercilere başvurabileceklerini bildirme yükümlülüğü getirildiği

Toplantı No	: 2015/058
Gündem No	: 59
Karar Tarihi	: 14.10.2015
Karar No	: 2015/MK-453

Şikayetçi:

Cevdet Albayrak

İhaleyi Yapan Daire:

Karayolları Genel Müdürlüğü 1. Bölge Müdürlüğü

Başvuru Tarih ve Sayısı:

21.07.2015 / 61192

Başvuruya Konu İhale:

2015/33006 İhale Kayıt Numaralı "Karayolları 1 Bölge Müdürlüğü 0-4 Otoyolu (İstanbul(Çamlıca)-Düzce(Gümüşova)) Ve Bağlantı Yolları Aydınlatma Sistemlerinin Bakım Ve Onarımı" İhalesi

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Karar:

Karayolları Genel Müdürlüğü 1. Bölge Müdürlüğü tarafından 30.04.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/33006 ihale kayıt numaralı "Karayolları 1 Bölge Müdürlüğü 0-4 Otoyolu (İstanbul (Çamlica)-Düzce (Gümüşova)) ve Bağlantı Yolları Aydınlatma Sistemlerinin Bakım ve Onarımı" ihalesine ilişkin olarak Cevdet Albayrak'ın 02.07.2015 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 10.07.2015 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 21.07.2015 tarih ve 61192 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 21.07.2015 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 29.07.2015 tarihli ve 2015/UH.IV-2126 sayılı karar ile; " Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Cevdet Albayrak vekili tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 29.07.2015 tarihli ve 2015/UH.IV-2126 sayılı kararında, "Olayda, davacı tarafından, 4734 sayılı Kanun ve İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in yukarda belirtilen hükümleri gereği şikayete yol açan durumun farkına varıldığı tarihi (22.6.2015) izleyen on gün içerisinde doğrudan Kuruma başvuruda bulunması gerekmekte ise de ihaleyi yapan idare tarafından, davacıya EKAP üzerinden bildirilen kesinleşen ihale kararında, davacının 10 gün içinde idareye şikayet başvurusunda bulunabileceğinin belirtildiği, davacının da kendisine gösterilen yolu takip ederek, belirtilen şekil ve sürede önce idareye şikayet başvurusunda bulunduğu, bu başvurunun reddi üzerine de itirazen şikayet başvurusunda bulunduğu, davacının itiraz usulü olarak yanlış bir yol izlemesinin kendi hatasından değil, idarenin yanlış yönlendirmesinden kaynaklandığı görülmektedir.

Bu durumda, Anayasa'nın 40. maddesindeki düzenleme ile son derece dağınık mevzuat karşısında idarelere, ilgililerin kaç gün içinde, hangi mercilere başvurabileceklerini bildirme yükümlülüğü getirildiği ve bu durumun hak arama, hak ve hürriyetlerin korunması ve idarenin denetlenmesi yönünden zorunlu olduğu, başvuru süresinin kısa olması veya olağan başvuru yollarına istisna getirilmesi halinin ilgili kişilerin mağduriyetlerine yol açabileceği hususları göz önünde bulundurulduğunda, işleme karşı başvuru yolunun ve süresinin yanlış bildirilmesi veya hiç bildirilmemesi halinde kusurun başvuru sahiplerine yükletilemeyeceği açık olduğundan, dava konusu ihaleyi yapan idarece davacıya tebliğ edilen belgede yer alan usule göre hak arama yoluna başvuran davacının, itirazen şikayet başvurusunun süre yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Öte yandan, dava konusu işlemin ihaleye ilişkin olduğu ve ihalenin dava dışı bir başka şirket üzerinde bırakılarak, ihale konusu işin ifasının devam ettiği hususları göz önüne alındığında dava konusu işlemin yürütülmesi halinde telafisi güç veya imkansız zararların ortaya çıkacağı da açıktır." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'üncü 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 29.07.2015 tarihli ve 2015/UH.IV-2126 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, esasın incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSER Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Hasan KOCAGÖZ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	