

davacı şirket tarafından
ihaleyi gerçekleştiren
idarece tesis edilen ihale
komisyonu kararına karşı
yapılan şikâyet başvurusunun
reddi üzerine itirazen
şikâyet başvurusunda
bulunulduğundan, davalı
Kuruma yapılan itirazen
şikâyet başvurusunun esasının
incelenmesi suretiyle karar
verilmesi gerektiği sonucuna
varıldığından, itirazen
şikâyet başvurusunun görev
yönünden reddine ilişkin dava
konusu işlemde hukuka
uygunluk, davanın reddi
yönündeki İdare Mahkemesi

kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır.” şeklinde gerekçe belirtilerek Mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir

Toplantı No	: 2018/066
Gündem No	: 9
Karar Tarihi	: 05.12.2018
Karar No	: 2018/MK-393

BAŞVURU SAHİBİ: Zhefu Holding Group Co.Ltd
İHALEYİ YAPAN İDARE: Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar ve Hes Dairesi Başkanlığı
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2015/120167 İhale Kayıt Numaralı “Yusufeli Barajı Elektromekanik Teçhizatı” İhalesi
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
KARAR:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar ve Hes Dairesi Başkanlığı tarafından yapılan 2015/120167 ihale kayıt numaralı "Yusufeli Barajı Elektromekanik Teçhizatı" ihalesine ilişkin olarak Zhefu Holding Group Co. Ltd. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 11.10.2017 tarihli ve 2017/UM.IV-2734 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince başvurunun görev yönünden reddine" karar verilmiştir.

Davacı Zhefu Holding Group Co. Ltd. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 27.03.2018 tarih ve E: 2017/3278, K: 2018/538 sayılı kararında "davanın reddine" karar verilmesi üzerine davacı tarafından yapılan temyiz başvurusu neticesinde Danıştay Onüçüncü Dairesinin 14.09.2018 tarihli ve E:2018/2004, K:2018/2429 sayılı kararında "...Yukarıda aktarılan mevzuat hükümleri uyarınca, ihalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan süre içerisinde İhale makamı tarafından yapılan işlemlere karşı, istekli veya istekli olabilecekler tarafından, anılan Kanun hükümlerinde öngörülen usullere göre ihaleyi yapan idareye yapılacak şikâyet başvurusundan sonra, Kamu İhale Kurumu'na itirazın şikâyet başvurusunda bulunulabileceği kuşkusuzdur.

Davaya konu ihalede, 07/01/2016 tarihli ihale komisyonu kararı ile davacı şirketin değerlendirme dışı bırakılması üzerine davacı şirket tarafından açılan davanın yargılama sürecine ilişkin olarak tesis edilen Kurul kararları doğrultusunda ihaleyi gerçekleştiren idarece, yeni bir ihale komisyonu kararı alınmadan önce hukuk müşavirliğinden görüş talep edildiği; ihaleye ilişkin hukukî sürece ve hukuk müşavirliği görüşüne yer verilen ve davacı şirketin değerlendirme dışı bırakılmasının mevzuata uygun olduğuna, ihalenin ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren İstekli üzerine bırakılmasına karar verilmesine ilişkin 07/09/2017 tarih ve 3 nolu yeni bir ihale komisyonu kararı tesis edildiği açıktır.

Bu itibarla, davacı şirket tarafından ihaleyi gerçekleştiren idarece tesis edilen 07/09/2017 tarihli ihale komisyonu kararına karşı yapılan şikâyet başvurusunun reddi üzerine itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğundan, davalı Kuruma yapılan itirazın şikâyet başvurusunun esasının incelenmesi suretiyle karar verilmesi gerektiği sonucuna varıldığından, itirazın şikâyet başvurusunun görev yönünden reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek Ankara 12. İdare Mahkemesinin 27.03.2018 tarih ve E.2017/3278, K:2018/538 sayılı kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline 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 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 11.10.2017 tarihli ve 2017/UM.IV-2734 sayılı kararının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda işin esasının incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.