

idarî hizmet ve ihtiyaçların süreklilik ihtiva ettiği dikkate alındığında 06şubat 2023tarihinde gerçekleşen deprem nedeniyle bu bölgelerde faaliyet gösteren özel ve tüzel kişilerin ülke genelinde yapılan ihalelere katılamayacaklarından bahisle kamu kurum kuruluşlarınca yapılan ihalelerin tek bu sebeple iptal edilmelerinin mümkün olmadığı (Danıştay Kararlı)

deprem nedeniyle ihalelere katılamayacaklarından bahisle kamu kurum kuruluşlarınca yapılan ihalelerin tek bu sebeple iptal edilmelerinin mümkün olmadığı

Toplantı No	: 2023/041
Gündem No	: 3
Karar Tarihi	: 09.08.2023
Karar No	: 2023/MK-183

BAŞVURU SAHİBİ:

Öz Dicle Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

İzmir Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü (İZSU)

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/1461991 İhale Kayıt Numaralı “İzsu Genel Müdürlüğü Görev Alanında Çalışmak Üzere (01/04/2023-30/09/2024) 18 Ay Süreyle Muhtelif Cinslerde (Sürücülü Ve Sürücüsüz) Araç Kiralanması” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

İzmir Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından 09.02.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "İZSU Genel Müdürlüğü Görev Alanında Çalışmak Üzere (01/04/2023-30/09/2024) 18 Ay Süreyle Muhtelif Cinslerde (Sürücülü ve Sürücüsüz) Araç Kiralanması" ihalesine ilişkin olarak Öz Dicle Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. 24.02.2023 tarih ve 80941 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 01.03.2023 tarih ve 2023/UH.IV-410 sayılı karar ile "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Öz Dicle Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 20. İdare Mahkemesinin 06.04.2023 tarih ve E:2023/389, K:2023/498 sayılı kararı ile "dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiştir.

Ankara 20. İdare Mahkemesinin anılan kararının uygulanmasını teminen alınan 27.04.2023 tarihli ve 2023/MK-80 sayılı Kurul kararı ile "1) Kamu İhale Kurulu'nun 01.03.2023 tarih ve 2023/UH.IV-410 sayılı kararının iptaline,

2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda ihalenin iptaline" karar verilmiştir.

Ankara 20. İdare Mahkemesinin anılan kararına ilişkin olarak yapılan temyiz incelemesi sonucunda ise Danıştay Onüçüncü Dairesinin 15/06/2023 tarihli ve E: 2023/1472, K: 2023/3058 sayılı kararında; "...ihale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istekli ile istekli olabileceklerin şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilecekleri, istekli olabilecek kişilerin ihale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdukları ortak girişim ve konsorsiyumu ifade ettiği anlaşılmaktadır. Dosyanın incelenmesinden, davacı firmanın ihale konusu sektörde Adıyaman ilinde faaliyet gösterdiğini belirttiği fakat ihaleye ait dokümanı satın almadığı, 09/02/2023 tarihinde gerçekleştirilen ihaleye yönelik olarak 13/02/2023 tarihinde ihaleyi gerçekleştiren idare nezdinde uyumsuzluk konusu ihalenin iptali istemiyle şikâyet başvurusunda bulunulduğu anlaşılmaktadır.

Bu durumda davacı şirketin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiği kabul edilse dahi ihale dokümanını satın almadığı ve istekli olabilecek sıfatını kazanmadığı, öte yandan Kamu İhale Kurumu'nun internet sitesinde 06/02/2023 tarihinde yapılan duyurunun münhasıran depremden doğrudan etkilenen illerde yapılacak olan ihalelerin ertelenmesi hususunda olduğu görülmüştür.

Bu itibarla, idarî hizmet ve ihtiyaçların süreklilik ihtiva ettiği dikkate alındığında 06/02/2023 tarihinde gerçekleşen deprem nedeniyle bu bölgelerde faaliyet gösteren özel ve tüzel kişilerin ülke genelinde yapılan ihalelere katılamayacaklarından bahisle kamu kurum kuruluşlarınca yapılan ihalelerin tek bu sebeple iptal edilmelerinin mümkün olmadığından, davacının itirazın şikâyet başvurusunun ehliyet yönünden reddine dair dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yönündeki İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır" gerekçesiyle "Ankara 20. İdare Mahkemesi'nin 06/04/2023 tarih ve E:2023/389, K:2023/498 sayılı kararının bozulmasına" ve "2577 sayılı Kanun'un 20/A maddesinin ikinci fıkrasının (i) bendi uyarınca davanın reddine kesin olarak (karar düzeltme yolu kapalı olmak üzere)" 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.

Öte yandan 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 Kurulu'nun 27.04.2023 tarihli ve 2023/MK-80 sayılı kararının iptaline,

2) Kamu İhale Kurulu'nun 01.03.2023 tarih ve 2023/UH.IV-410 sayılı kararının hukuken geçerliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.