

idarenin ihaleyi iptal edebilmesi için “takdir yetkisi” çerçevesinde makul sebeplerin olduğu, 4734 sayılı Kanun uyarınca ihaleyi yapan idarenin, anılan Kanun’un 5. maddesinde belirtilen rekabet, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması ilkelerini gözetmek zorunda olduğu, idarenin takdir yetkisini kamu yararı ve hizmet gerekleri dışında subjektif ve keyfi amaçlar doğrultusunda kullandığına

ilişkin olarak dosya içeriğinde herhangi bir somut bilgi ve belge de bulunmadığı dikkate alındığında, ihalenin iptaline ilişkin işleme karşı yapılan itirazen şikayet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır.” gerekçesiyle İdare Mahkemesi kararının bozulması

Toplantı No	: 2018/070
Gündem No	: 34
Karar Tarihi	: 27.12.2018
Karar No	: 2018/MK-421

<u>BAŞVURU SAHİBİ:</u> UĞUR HARİTA İMAR İNŞ. BİLG. TİC. VE SAN. LTD. ŞTİ.
<u>İHALEYİ YAPAN İDARE:</u> İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Dairesi Başkanlığı

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2009/124527 İhale Kayıt Numaralı “Kadriye/Antalya Sayısal Halihazır Harita İşı” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Dairesi Başkanlığı tarafından yapılan 2009/124527 ihale kayıt numaralı "Kadriye/Antalya Sayısal Halihazır Harita İşi" ihalesine ilişkin olarak Uğur Harita İmar İnşaat Bilgisayar Ticaret ve Sanayi Ltd. Şti. itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.06.2010 tarihli ve 2010/UH.I-1628 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali istemiyle, Uğur Harita İmar İnşaat Bilgisayar Ticaret ve Sanayi Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 4.İdare Mahkemesince 23.11.2011 tarihli ve E:2010/1374, K:2011/1555 sayılı "Dava konusu işlemin iptaline" kararının Kuruma bildirimi üzerine Kamu İhale Kurulunca 02.02.2012 tarihli ve 2012/MK-26 sayılı Kurul kararı ile,
"1) Kamu İhale Kurulu'nun 07.06.2010 tarihli ve 2010/UH.I-1628 sayılı kararının iptaline,
2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, idarenin ihalenin iptali kararının iptaline" karar verilmiştir.

Ankara 4. İdare Mahkemesi kararına karşı temyiz yoluna başvurulması üzerine Danıştay Onüçüncü Dairesinin 16.10.2018 tarihli ve E: 2012/646, K: 2018/2851 sayılı kararı ile "...
4734 sayılı Kanun'un 5. maddesinde belirtilen ve idarelerin, yapılacak ihalelerde sağlamakla sorumlu olduğu rekabet, ihtiyaçların uygun şartlarla karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması ilkelerinin sağlanamaması durumunda ihalenin iptal edilebileceği açıktır.
Kamu İhale Kurulu'nun 16.03.2010 tarih ve 2010/UH.1-786 sayılı kararı üzerine İller Bankası Genel Müdürlüğü Harita Daire Başkanlığı tarafından yaklaşık maliyetin güncellendiği ve 788.201,04 TL olarak belirlendiği, ihale komisyonunca 29.04.2010 tarihinde yapılan değerlendirmeden sonra ihalede en yüksek puanı (mali ve teknik puan) alan davacı şirketin 795.600,00 TL'lik mali teklifinin idarenin güncellenmiş yaklaşık maliyetinin üzerinde olması nedeniyle bütçe ödenekleri göz önünde bulundurularak ihalenin iptaline karar verildiği ve dava konusu Kurul kararı ile bu gerekçenin yerinde görüldüğü anlaşılmaktadır.

Bu durumda, idarenin ihaleyi iptal edebilmesi için "takdir yetkisi" çerçevesinde makul sebeplerin oluştuğu, 4734 sayılı Kanun uyarınca ihaleyi yapan idarenin, anılan Kanun'un 5. maddesinde belirtilen rekabet, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması ilkelerini gözetmek zorunda olduğu, idarenin takdir yetkisini kamu yararı ve hizmet gerekleri dışında subjektif ve keyfi amaçlar doğrultusunda kullandığına ilişkin olarak dosya içeriğinde herhangi bir somut bilgi ve belge de bulunmadığı dikkate alındığında, ihalenin iptaline ilişkin işleme karşı yapılan itirazen şikâyet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle İdare Mahkemesi 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 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 02.02.2012 tarihli ve 2012/MK-26 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 07.06.2010 tarihli ve 2010/UH.I-1628 sayılı kararın hukuken geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.