

İhale komisyon kararının
isteklilere EKAP üzerinden
tebliğ edildiği anılan ihale
komisyonu kararının
isteklilere tebliğ edilmesi
üzerine istekli tarafından
davacı şirketin teklifinin
değerlendirme dışı
bırakılması gerektiğine
ilişkin idareye şikayet
başvurusunda bulunduğu İdare
tarafından başvuru sahibi
istekli dahil ihaleye katılan
tüm isteklilere EKAP
üzerinden şikayete cevap
yazısı gönderildiği davacı
şirket tarafından teklif
etmiş oldukları cihazın

Teknik Şartname maddesindeki kriterleri karşılamadığı hususunda idarece düzeltici işlem tesis edilmesi gerektiğine ilişkin karardan haberdar olduğu bu haliyle şikayete konu işlemin farkına varıldığı farkına varılması gereken tarihin iddia edildiği üzere idarece başvuru sahibi istekli dahil ihaleye katılan tüm isteklilere gönderilen şikayete cevap yazısının tebliğ tarihi * olduğu belirtilerek davacı şirketin itirazın şikayet başvurusunun davalı idarece süre yönünden

reddedilmesine karar verilmiş
ise de idarenin düzeltici
işlem kararının yerine
getirilmesi için alınan
ikinci ihale komisyonu kararı
ile ihalede en avantajlı
teklif sahibi olan istekli ve
ekonomik açıdan en avantajlı
ikinci teklif sahibi olan
isteklinin değişmesi
nedeniyle ihale sürecinde
davacı şirketin hak kaybına
uğradığını iddia edebileceği
yeni bir işlemin ortaya
çıktığının kabulü
gerekmektedir İhale sürecinde
yeni bir hukuki durum meydana
getiren ihale sürecine etkili

**bir kararın alınması üzerine
başvuruya konu edilebilecek
işlemi ve hukuka aykırılık
nedenini öğrenen ilgililerin
bu tarihten itibaren Kanun'da
öngörülen sürede idareye
başvurmalarına hukuki bir
engel bulunmamaktadır**

Toplantı No	: 2021/027
Gündem No	: 48
Karar Tarihi	: 30.06.2021
Karar No	: 2021/MK-267

BAŞVURU SAHİBİ:

Kon-Tek Kontrol Teknolojileri ve Otomasyon San. Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

İzmir Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü (İZSU)

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/500031 İhale Kayıt Numaralı "Orta Gerilim Motor, Frekans Konvertörü Ve Motor Besleme Hücresi Temini, Montajı Ve Demontajı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

İzmir Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü (İZSU) tarafından yapılan 2020/500031 ihale kayıt numaralı "Orta Gerilim Motor, Frekans Konvertörü ve Motor Besleme Hücresi Temini, Montajı ve Demontajı" ihalesine ilişkin olarak Kon-Tek Kontrol Teknolojileri ve Otomasyon San. Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 21.04.2021 tarihli ve 2021/UM.I-847 sayılı karar ile "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Kon-Tek Kontrol Teknolojileri ve Otomasyon San. Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 11. İdare Mahkemesinin 11.06.2021 tarihli ve E:2021/936, K:2021/1160 sayılı kararında "...Uyuşmazlıkta; 11.11.2020 tarihinde gerçekleştirilen dava konusu ihaleye ilişkin alınan 13.01.2021 tarihli ihale komisyonu kararıyla ihalenin davacı şirket üzerinde bırakıldığı, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekli olarak Tesan Elektrik Otomasyon Tic. Ltd. Şti.'nin belirlendiği görülmüş olup, söz konusu komisyon kararının isteklilere 25.01.2021 tarihinde EKAP üzerinden tebliğ edildiği, anılan ihale komisyonu kararının isteklilere tebliğ edilmesi üzerine Tesan Elektrik Otomasyon Tic. Ltd. Şti. tarafından davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiğine ilişkin idareye 03.02.2021 tarihinde şikâyet başvurusunda bulunduğu görülmüştür. İdare tarafından başvuru sahibi istekli dahil ihaleye katılan tüm isteklilere 12.02.2021 tarihinde EKAP üzerinden şikâyet cevap yazısı gönderildiği, davacı şirket tarafından, teklif etmiş oldukları cihazın Teknik Şartname'nin 8.3.üncü maddesindeki kriterleri karşılamadığı hususunda idarece düzeltici işlem tesis edilmesi gerektiğine ilişkin karar verildiğinden 12.02.2021 tarihinde haberdar olduğu, bu haliyle şikâyet konu işlemin farkına varıldığı/farkına varılması gereken tarihin iddia edildiği üzere, 10.03.2021 tarihi olmadığı, idarece başvuru sahibi istekli dahil ihaleye katılan tüm isteklilere gönderilen şikâyet cevap yazısının tebliğ tarihi olan 12.02.2021 tarihi olduğu belirtilerek davacı şirketin itirazın şikâyet başvurusunun davalı idarece süre yönünden reddedilmesine karar verilmiş ise de, idarenin düzeltici işlem kararının yerine getirilmesi için alınan 01.03.2021 tarihli ikinci ihale komisyonu kararı ile ihalede en avantajlı teklif sahibi olan istekli ve ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olan isteklinin değişmesi nedeniyle, ihale sürecinde davacı şirketin hak kaybına uğradığını iddia edebileceği yeni bir işlemin ortaya çıktığının kabulü gerekmektedir. İhale sürecinde yeni bir hukukî durum meydana getiren ihale sürecine etkili bir kararın alınması üzerine başvuruya konu edilebilecek işlemi ve hukuka aykırılık nedenini öğrenen ilgililerin bu tarihten itibaren Kanun'da öngörülen sürede idareye başvurularına hukukî bir engel bulunmamaktadır.

Bu durumda, ihale sürecinde yeni bir işlem olarak ortaya çıkan, ihalenin bütün hüküm ve sonuçlarının yer aldığı 01.03.2021 tarihli kesinleşen ihale kararının davacıya tebliğ edildiği 10.03.2021 tarihinden sonra davacı şirket tarafından 17.03.2021 tarihinde yapılan şikâyet başvurusunun reddi üzerine yapılan itirazın şikâyet başvurusu süresinde yapıldığından, davacı şirketin iddialarının esasının incelenmesi gerekirken, Kamu İhale Kurulu'nca başvurunun süre yönünden reddedilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin İPTALİNE,... 2577 sayılı Kanunun 20/A maddesi uyarınca kararın tebliğini izleyen günden itibaren 15 (on beş) gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere, 11/06/2021 tarihinde

Oybirliğiyle karar verildi." gerekçesiyle 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 21.04.2021 tarihli ve 2021/UM.I-847 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.