

davacının ihale şikayet gerekçesi olarak gösterdiği ve SSK'dan borcu olmadığına ilişkin belgeyi zamanında sunamamasının SSK'nın bürokratik yapısından kaynaklandığı bu nedenle bu hususun mücbir sebep olarak değerlendirilmesi gerektiğine ilişkin iddiasının 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında bir mücbir sebep olarak değerlendirilip değerlendirilemeyeceği hk

Karar: Danıştay 13. Dairesinin 21.01.2011 tarih ve E:2008/1234, K:2011/141 sayılı kararı.

Özet: Kara Kuvvetleri Komutanlığı 5. Kolordu Komutanlığı tarafından 21.07.2004 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "45.000 Kg Sıvılaştırılmış Petrol Gazı (LPG) Alımı" ihalesine ilişkin olarak Milangaz Lpg Dağıtım Tic. A.Ş. vekili Av. Yaşar Özışık'ın 31.01.2007 tarih ve 223 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 26.02.2007 tarih ve 2007/UM.Z-777 sayılı Kararı ile,

"1) İhalelere Karşı Yapılacak İdari Başvurulara Ait Yönetmeliğin 21 inci maddesinin (c) bendi gereğince, onbeş günlük itiraz süresi geçirildikten sonra yapılan başvurunun süre yönünden reddine,

2) Aynı Yönetmeliğin 28 inci maddesinde iddiaların incelenebilmesine Kurulca karar verilebilmesinin koşulları düzenlenmiş olup, incelenen dosyada öngörülen koşullar oluşmadığından iddiaların incelenmesine geçilmesine gerek bulunmadığına"

Karar verilmiştir.

Davacı Milangaz Lpg Dağıtım Tic. ve San. A.Ş. vekili Av. Yaşar Özışık tarafından anılan Kurul Kararının iptali istemiyle açılan davada Ankara 11. İdare Mahkemesinin 31.10.2007 tarih ve E:2007/400, K:2007/1635 sayılı kararı ile davanın reddine karar verilmiştir.

Anılan mahkeme kararının davacı tarafından temyiz edilmesi üzerine Danıştay 13. Dairesinin 21.01.2011 tarih ve E:2008/1234, K:2011/141 sayılı kararında,

"...Uyuşmazlığın çözümü için davacı şirketin şikayetinin hangi işlem ile reddedildiğinin tespit edilmesi gerekmektedir. Dosya içeriğinden, gerek Mahkeme'nin gerekse de Kamu İhale Kurumu'nun şikayet reddi olarak 10.09.2004 tarihli işlemi kabul ettikleri görülmektedir. Oysa 10.09.2004 tarihli işlemin içeriğine bakıldığında bu işlem ile ihaleyi yapan idarenin Milli Savunma Bakanlığı İç Tedarik Daire Başkanlığı'ndan, davacının şikayet gerekçesi olarak gösterdiği ve SSK'dan borcu olmadığına ilişkin belgeyi zamanında sunamamasının SSK'nın bürokratik yapısından kaynaklandığı, bu nedenle bu hususun mücbir sebep olarak değerlendirilmesi gerektiğine ilişkin iddiasının 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında bir mücbir sebep olarak değerlendirilip değerlendirilemeyeceğinin sorulduğu, davacının şikayet başvurusunun ise daha sonra 07.10.2004 tarih ve 565 sayılı işlem ile reddedildiği

görülmektedir.

Bu durumda,10.09.2004 tarihinde tesis edilen ve 14.09.2004 tarihinde davacıya tebliğ edilen işlemin şikayetin reddine yönelik bir işlem olarak kabul edilemeyeceği açık olup,07.09.2004 tarihinde yapılan şikayet başvurusu üzerine şikayetin reddine ilişkin bir işlem tesis edilmeden ilk davanın açıldığı tarih olan 06.10.2004 tarihinde itirazın şikayet başvuru süresi geçmemiş olduğundan, dilekçe ret kararı üzerine 08.03.2005 tarihinde yenilenen dava sonunda verilen merciine tevdi kararı üzerine Kamu İhale Kurumu tarafından işin esasının incelenmesi suretiyle bir karar verilmesi gerekirken, Kurum tarafından başvurunun süre yönünden reddine karar verilmesinde ve bu karara karşı açılan davada, başvurunun süre aşımı yönünden reddedilmesine ilişkin dava konusu işlemde sonucu itibariyle hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar veren temyize konu Mahkeme kararında hukuki isabet bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek Ankara 11. İdare Mahkemesinin 31.10.2007 tarih ve E:2007/400, K:2007/1635 sayılı kararının bozulmasına karar verilmiştir.