

şirket tarafından inşa edilen yapıya ilişkin olarak iş deneyim belgesi düzenlenme tarihi itibarıyla iş deneyim belgesini düzenleyen Belediyeni yapı kullanma izin belgesi düzenlenmiş olduğu iş deneyim belgesi dosyasında Yapı Kullanma İzin Belgesinin eksik olduğundan da bahsedilemeyeceği ihalelerde kullanılamayacağına ilişkin şerh düşülmesine ve söz konusu belgenin EKAP'ta yer alan kaydının terkin edilmesi gerektiği hususunun belgeyi düzenleyen Belediye bildirimine ilişkin Mahkeme

kararında ise hukuki isabet gör÷lmemiştir (Danıştay kararlı 1)

Toplantı No	: 2021/047
Gündem No	: 78
Karar Tarihi	: 24.11.2021
Karar No	: 2021/MK-460

BAŞVURU SAHİBİ:

Tip Yapı Nakliye Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi(30.01.2019 tarih ve 2019/M.K-37 sayılı Kurul Kararı)

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Erzincan İl Orman ve Su İşleri Şube Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2018/160838 İhale Kayıt Numaralı “Erzincan Dumanlı Tabiat Parkı Peyzaj Projeleri Uygulama Yapım” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Erzincan İl Orman ve Su İşleri Şube Müdürlüğü tarafından yapılan 2018/160838 ihale kayıt numaralı "Erzincan Dumanlı Tabiat Parkı Peyzaj Projeleri Uygulama Yapım" ihalesine ilişkin olarak Tıp Yapı Nakliye Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 13.03.2019 tarihli ve 2019/UY.I-369 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Abad Proje Yapı Tek. Eğitim Danış. Tur. Sağ. Enerji San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 12.06.2019 tarihli ve E:2019/740, K:2019/947 sayılı kararında "...Bu durumda, davacı Şirket tarafından iş deneyim belgesini düzenleyen Kızılcahamam Belediyesine yapılan başvuru esnasında, belge düzenlenebilmesi gerekli olan yapı kullanma izin belgesi, ilgili sigorta müdürlüğünden onaylı iş yeri bildirgesi ile bu belgelere ek olarak sözleşmeye ilişkin fatura örnekleri veya bu örneklerin noter, serbest muhasebeci, yeminli mali müşavir, serbest muhasebeci mali müşavir veya vergi dairesi onaylı suretlerinin sunulmadığı ve iş deneyimini tevsik etmek amacıyla sunulan belgenin mevzuata uygun düzenlenmediği sonucuna varıldığından düzeltici işlem belirlenmesi ve söz konusu belgenin terkinine ilişkin Kurul kararında hukuka aykırılık görülmemiştir..." şeklinde ifadelere yer verilmek suretiyle davanın reddine karar verilmiştir. Anılan mahkeme kararının Abad Proje Yapı Tek. Eğitim Danış. Tur. Sağ. Enerji San. ve Tic. A.Ş. tarafından temyizi üzerine Danıştay Onüçüncü Dairesinin 10.09.2021 tarih ve E:2019/2881, K:2021/2792 sayılı kararında "...Bu itibarla, mesleki yeterlik kriteri olarak talep edilen ve ihale konusu işi yapabilme kabiliyetini gösteren iş deneyim belgesinin asıl amacının ihale konusu işi yapabilme kabiliyetinin tevsiki olduğu dikkate alındığında, çeşitli nedenlerle (taşınmazın yapıldığı yere ilişkin parsel ve kullanım değişiklikleri, taşınmazın devir ve tahsisi vb.) iş deneyim belgesine konu iş sonucu inşa edilen yapının statüsünde/bilgilerinde değişiklikler olmakla birlikte, davacı şirketin "Eğitim Kültür ve Yurt Tesisinin Yapılması" işini yaptığı konusunda tereddüt bulunmadığı ve davacı şirket tarafından inşa edilen yapıya ilişkin olarak iş deneyim belgesi düzenlenme tarihi itibarıyla iş deneyim belgesini düzenleyen Kızılcahamam Belediye Başkanlığı'nca yapı kullanma izin belgesinin de düzenlenmiş olduğu hususları bir arada değerlendirildiğinde, davacının iş deneyim belgesi dosyasında Yapı Kullanma İzin Belgesinin eksik olduğundan da bahsedilemeyeceğinden, davacının iş bitirme belgesine, bu belgenin 4734 sayılı Kanun kapsamında yapılan ihalelerde kullanılamayacağına ilişkin şerh düşülmesine ve söz konusu belgenin EKAP'ta yer alan kaydının terkin edilmesi gerektiği hususunun belgeyi düzenleyen Kızılcahamam Belediyesi'ne bildirilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukuki isabet görülmemiştir." 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 13.03.2019 tarihli ve 2019/UY.I-369 sayılı kararının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.