

**ihale Doküman satın alıp
teklif vererek ihale sürecine
katılan gerçek ve tüzel
kişiler ile ortak
girişimlerin “istekli”
sıfatını taşıdıkları ve
ihalenin üzerlerinde kalıp
kalmadığına bakılmaksızın
şikâyet ve itirazen şikâyet
başvurusunda
bulunabilecekleri açıktır. Bu
itibarla, istekli sıfatını
taşıyan davacı şirketin,
ihale sürecindeki hukuka
aykırı işlemler nedeniyle
zarara uğramasının muhtemel
olduğu iddiasıyla yaptığı
itirazen şikâyet başvurusu**

üzerine, Kurul tarafından ehliyetli olduğu kabul edilmek suretiyle karar verilmesi gerekirken, ehliyetinin bulunmadığı gerekçesiyle itirazen şikâyet başvurusunun usul yönünden reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uygunluk, davanın bu kısmının reddine yönelik İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır.

ihale Doküman satın alıp teklif vererek ihale sürecine katılan gerçek ve tüzel kişiler ile ortak

**girişimlerin “istekli”
sıfatını taşıdıkları ve
ihalenin üzerlerinde kalıp
kalmadığına bakılmaksızın
şikâyet ve itirazen şikâyet
başvurusunda
bulunabilecekleri açıktır. Bu
itibarla, istekli sıfatını
taşıyan davacı şirketin,
ihale sürecindeki hukuka
aykırı işlemler nedeniyle
zarara uğramasının muhtemel
olduğu iddiasıyla yaptığı
itirazen şikâyet başvurusu
zerine, Kurul tarafından
ehliyetli olduğu kabul
edilmek suretiyle karar
verilmesi gerekirken,**

ehliyetinin bulunmadığı
gerekçesiyle itirazen şikâyet
başvurusunun usul yönünden
reddine ilişkin dava konusu
işlemlerde hukuka uygunluk,
davanın bu kısmının reddine
yönelik İdare Mahkemesi
kararında ise hukukî isabet
bulunmamaktadır

	Tezlatatı No : 2021/009 Gündm No : 70 Karar Tarıhı : 03.03.2021 Karar No : 2021/9K-95	
BAŞVURU Sıvıdı: Atılla Özel Sağık Hız. Tic. Ltd. Şti.		
İhale İstı YAPIM İHALE: Adana Kamu Hastane Birliğı Sağık Bakanlığı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu		
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2014/52583 İhale Kayıt Numaralı "Görüntüleme Sonuç Hizmet Alımı" İhalesi		
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İncelemeler:		
KARAR: Adana İli Kamu Hastaneleri Birliğı Genel Sekreterliğı tarafından yapılan 2014/52583 İhale Kayıt Numaralı "Görüntüleme Sonuç Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Atılla Öz. Sağı. Hiz. Tic. Ltd. Şti. tarafından itirazzen şikâyet başvurusunda bulunulmuş ve Kurulca alınmış 17.09.2014 tarihli ve 2014/ÜH.III.3172 sayılı karar ile "başvurunun reddine" karar verilmiştir.		
Davacı Atılla Öz. Sağı. Hiz. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali talebiyle açılan davada Ankara 8. İdare Mahkemesinin 26.11.2014 tarihli ve E:2014/1924, K:2014/1817 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 17.11.2020 tarihli ve E:2015/2115, K:2020/3169 sayılı kararı ile "Aktarılan Kanun hükümlerinden, ihale işlemleri hakkında dava açılmadan önce tüketilmesi zorunlu olan idari başvuru ehliyetine ilişkin özel düzenlemeler yapıldığı ve bu kapsamda sadece "aday", "istekli" veya "istekli olabileceklerin, ihalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan ihale sürecindeki hukuka aykırı işlemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığı veya zarara uğramasının muhtemel olduğu iddiasıyla şikâyet ve itirazzen şikâyet başvurusunda bulunabilecekleri, bu başvurunun zarara uğrama ihtimalinin bulunduğu iddia edilierek dahi yapılabileceği, hak kaybı veya zararın gerçekleştiğinin ispatlanmasının gerektirdiği, aksi yöndeki kabulün hak arama hürriyetinin kanunda öngörülen bir sınırlandırmaya tabi tutulması sonucunu doğuracağı" anlaşılmaktadır. Doküman satın alıp teklif vererek ihale sürecine katılan gerçek ve tüzel kişiler ile ortak girişimlerin "istekli" sıfatını taşıdıkları ve ihalelerin üzerinde kalıp kalmadığına bakılmaksızın şikâyet ve itirazzen şikâyet başvurusunda bulunabilecekleri açıktır. Bu itibarla, istekli sıfatını taşıyan davacı şirketin, ihale sürecindeki hukuka aykırı işlemler nedeniyle zarara uğramasının muhtemel olduğu iddiasıyla yaptığı itirazzen şikâyet başvurusu üzerine, Kurul tarafından ehliyetli olduğu kabul edilerek suretiyle karar verilmesi gerekirken, ehliyetinin bulunmadığı gerekçesiyle itirazzen şikâyet başvurusunun usul yönünden reddine ilişkin dava konusu işlemler hukuka uygunluk, davanın bu kısmının reddine yönelik İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır. Açıklanan nedenlerle; 1. Davacının temyiz isteminin kısmen reddine, 2. Ankara 8. İdare Mahkemesi'nin 26/11/2014 tarih ve E:2014/1924, K:2014/1817 sayılı kararının itirazzen şikâyet başvurusunun süre yönünden reddi bakımından davanın reddine ilişkin kısmında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, Mahkeme kararının bu kısmının ve davalı idare lehine 750,00-TL vekâlet ücretine hükmedilmesine ilişkin kısmının onanmasına, 3. Davacının temyiz isteminin kısmen kabulüne; 4. Mahkeme kararının, itirazzen şikâyet başvurusunun ehliyet yönünden reddi bakımından davanın reddine ilişkin kısmının 2577 sayılı Kanun'un 49. maddesi uyarınca bozulmasına, 5. Bu kısım yönünden dava konusu işlemlerin 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 hükmü 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 işlemleri tesis etmeye veya eylemlerde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hükmü altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlemler 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 17/09/2014 tarihli ve 2014/ÜH.III.3172 sayılı kararın itirazzen şikâyet başvurusunun ehliyet yönünden reddine ilişkin kısmının iptaline, 2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin ihale dokümanına yönelik olmayan iddialarının esasının incelenmesine,		
Dybirliğı ile karar verildi.		