

**Ortak Girişimi tarafından
anılan Kurul kararının iptali
istemiyle açılan davada,
Mahkeme tarafından verilen
kararda “...Dava dosyasının
incelenmesinden, Genel
Müdürlüğünce açık ihale usulü
ile gerçekleştirilen İnşaat
ihalesine ilişkin olarak
davacı ortak girişimi
tarafından yapılan itirazen
şikâyet başvurusunun
reddedilmesine ilişkin Kamu
İhale Kurul kararının iptali
istemiyle bakılan davanın
açıldığı
anlaşılmıştır.ihalede, aşırı
düşük tekliflerin**

değerlendirilmesine ilişkin
dayanak ve Resmî Gazete’de
yayımlanan Yapım İşleri
İhaleleri Uygulama
Yönetmeliğinde Değişiklik
Yapılmasına Dair Yönetmeliğin
25. maddesiyle, Yapım İşleri
İhaleleri Uygulama
Yönetmeliği’nin 60.
maddesinin 2., 3. ve 4.
fıkralarının Danıştay kararı
ile yürütmesinin
durdurulmasına karar
verildiği, dolayısıyla
yürütmesinin durdurulmasına
karar verilmesiyle Yönetmelik
hükmünün aktarılan
fıkralarının uygulanmasının

durdurulduğu, ancak yeni
yönetmelik hükümlerinin
yürürlüğe girdiği
anlaşılmıştır. Bu durumda, her
ne kadar ihale tarihi
itibariyle Yapım İşleri
İhaleleri Uygulama
Yönetmeliği'nin 60.
maddesinin 2., 3. ve 4.
fıkralarının yürürlükte
bulunduğundan bahisle söz
konusu hükümler dikkate
alınarak işlem tesis
edilmişse de, anılan Danıştay
kararı dikkate alındığında,
Yapım İşleri İhaleleri
Uygulama Yönetmeliği'nin 60.
maddesinin 2. 3. ve 4.

fıkralarının, Danıştay tarafından yürütmesinin durdurulmasına karar verilmesi sebebiyle davalı idare tarafından, yürürlükte bulunmayan yönetmelik hükümlerine göre bir değerlendirme yapılmasına olanak bulunmadığı, başka bir anlatımla ortada hukuken olmayan mevzuat hükümleri dikkate alınarak bir değerlendirme yapılamayacağı, kaldı ki işlem tarihi itibarıyla de yeni mevzuatın yürürlükte bulunduğu göz önüne alındığında, ihale tarihi itibarıyla yürürlükte

olan mevzuata göre tesis edilen dava konusu işlemden hukuka aykırılık bulunmamaktadır. gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2015/072
Gündem No	: 47
Karar Tarihi	: 16.12.2015
Karar No	: 2015/MK-507

<u>Şikayetçi:</u>
Eser İnşaat Ve Tic. A.Ş. – Erk İnşaat Taah. Haz. Bet. Turz. San. Ve Tic. A.Ş. Ortak Girişimi
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
Eti Maden İşletmeleri Genel Müdürlüğü
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
15.06.2015 / 50575
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>
2015/21055 İhale Kayıt Numaralı “Hisarcık-Espey Yeni Atık Barajı İnşaatı” İhalesi
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

Eti Maden İşletmeleri Genel Müdürlüğü tarafından 27.04.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/21055 ihale kayıt numaralı "Hisarcık-Espey Yeni Atık Barajı İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak Eser İnşaat ve Tic. A.Ş. – Erk İnşaat Taah. Haz. Bet. Turz. San. ve Tic. A.Ş. Ortak Girişiminin 01.06.2015 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 09.06.2015 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 15.06.2015 tarih ve 50575 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 15.06.2015 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunması üzerine alınan 24.06.2015 tarihli ve 2015/UY.II-1776 sayılı Kurul kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Eser İnşaat ve Tic. A.Ş. – Erk İnşaat Taah. Haz. Bet. Turz. San. ve Tic. A.Ş. Ortak Girişimi tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 8. İdare Mahkemesi tarafından verilen 28.10.2015 tarihli ve E:2015/1936 K:2015/1593 sayılı kararında "Dava dosyasının incelenmesinden, Eti Maden İşletmeleri Genel Müdürlüğüne 27.04.2015 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Hisarcık-Espey Yeni Atık Barajı İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak davacı ortak girişimi tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddedilmesine ilişkin Kamu İhale Kurulu'nun 24.06.2015 tarih ve 2015/UY.II-1776 sayılı kararının iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Bakılan davada, dava konusu ihalede, aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesine ilişkin dayanak 07.06.2014 tarih ve 29023 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 25. maddesiyle, Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 60. maddesinin 2., 3. ve 4. fıkralarının Danıştay 13. Dairesinin 17.02.2015 tarih ve E:2014/2580 sayılı kararı ile yürütmesinin durdurulmasına karar verildiği, dolayısıyla yürütmesinin durdurulmasına karar verilmesiyle Yönetmelik hükmünün aktarılan fıkralarının uygulanmasının durdurulduğu, ancak 12.06.2015 tarihinde yeni yönetmelik hükümlerinin yürürlüğe girdiği anlaşılmıştır.

Bu durumda, her ne kadar ihale tarihi itibarıyla Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 60. maddesinin 2., 3. ve 4. fıkralarının yürürlükte bulunduğu bahisle söz konusu hükümler dikkate alınarak işlem tesis edilmişse de, anılan Danıştay kararı dikkate alındığında, Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 60. maddesinin 2. 3. ve 4. fıkralarının, Danıştay 13. Dairesi tarafından yürütmesinin durdurulmasına karar verilmesi sebebiyle davalı idare tarafından, yürürlükte bulunmayan yönetmelik hükümlerine göre bir değerlendirme yapılmasına olanak bulunmadığı, başka bir anlatımla ortada hukuka aykırı olmayan mevzuat hükümleri dikkate alınarak bir değerlendirme yapılamayacağı, kaldı ki işlem tarihi itibarıyla de yeni mevzuatın yürürlükte bulunduğu göz önüne alındığında, ihale tarihi itibarıyla yürürlükte olan mevzuata göre tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır..." 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 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 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;

1) Kamu İhale Kurulunun 24.06.2015 tarihli ve 2015/UY.II-1776 sayılı kararının iptaline,

2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince, teklifi sınır değer altında kalan isteklilerden aşırı düşük teklif açıklaması istenmesi yönünde düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSES Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi
Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Dr. Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	