

Şikayet ve itirazen şikayet başvurusunun sözleşme imzalanmasına etkisi hakkında.

T.C.

ANKARA

BÖLGE İDARE MAHKEMESİ

Y.D. İtiraz No: 2008/3736

“4734 sayılı Kamu ihale Kanunu’nun 41.maddesinde kesinleşen ihale kararlarının ihaleye teklif veren bütün isteklilere tebliğ edileceği düzenlenmiş, maddenin 2. fıkrasında da; teklifi değerlendirmeye alınmayan veya uygun görülmeyen isteklilere tebliğ tarihini izleyen beş gün içerisinde yazılı talepte bulunmaları halinde idarenin talep tarihini izleyen beş gün içinde yazı ile gerekçelerini bildirmek zorunda olduğu öngörülmüştür. Aynı Yasanın 42. maddesinde de ihale üzerinde kalan isteklinin idare tarafından sözleşme yapmaya davet prosedürü düzenlenmiş madde metninde 41. maddenin 2. fıkrasında belirtilen sürelerin bitimini veya Maliye Bakanlığı’nın vizesi gereken hallerde bu vizenin yapıldığının bildirilmesini izleyen günden itibaren sözleşmeye davet için idareye 3 günlük; ihale üzerinde kalan istekliye de kesin teminatı yatırmak suretiyle sözleşmeyi imzalaması için sözleşmeye davetin tebliğ tarihini izleyen tarihten itibaren 10 günlük süre tanınmıştır.

Öte yandan; 4734 sayılı Yasanın 55. maddesinde; ihalelere ilişkin olarak yapım müteahhidi, tedarikçi veya hizmet sunucusu tarafından ihaleyi yapan idareye şikayette bulunulabilmesi için madde metninde yer alan iki şartın birlikte gerçekleşmesi öngörülmüştür. Madde metninde yer alan “1) sözleşme imzalanmamış olması,
2) şikayete yol açan durumların farkına varılması veya farkına varılmış olması gerektiği tarihi izleyen tarihten itibaren 15 günlük sürenin geçmemiş olması” şartlarının birlikte gerçekleşmiş olması durumunda ihaleyi yapan idarenin ihalelere ilişkin olarak yapılan şikayetleri dikkate almak ve bu şikayetleri inceleyip karara bağlamak zorunluluğu bulunmamaktadır.

Ayrıca 55. maddenin b) bendinde ihaleyi yapan kuruma ihaleyle ilgili şikayette bulunulabilmesi için öngörülen azami 15 günlük süre; ihale üzerinde kalan isteklinin sözleşmeye davet edilmesi ve sözleşmenin imzalanması için bekletici bir süre olarak düzenlenmemiştir. Tam aksine ihaleyi yapan idare 42. madde hükmü uyarınca; 41. maddenin ikinci fıkrasında belirtilen sürenin bitimi veya Maliye Bakanlığı’nın vizesi gereken hallerde bu vizenin yapıldığının bildirilmesini izleyen günden itibaren ihale üzerinde kalan istekliyi sözleşmeye davet etme ve bu kişiyle kesin teminatın yatırılması karşılığında madde metninde öngörülen azami 10 günlük süre içerisinde her an sözleşme imzalama hak ve yetkisine sahiptir.

Diğer tarafından 4734 sayılı Yasanın 56. maddesinde itirazın şikayet yoluyla Kamu İhale Kurulu’na başvuruda bulunulabilmesi içinde kuruma yapılan şikayetin sözleşme imzalanmadan önce yapılmış olması şartı hükme bağlanmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; Tunceli Valiliği il özel idaresi Genel Sekreterliği'nce 15.10.2007 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan Tunceli Çemişgezek Entegre Hastane Binası Yapımı İşi" ihalesine katılan davacı şirketin değerlendirme dışı bırakıldığı ihale kararının kendisine tebliğ edildiği 8.11.2007 tarihinden sonra davacı şirket tarafından 12.11.2007 tarihli dilekçeyle ihaleyi yapan idareye 4734 sayılı Yasanın 41. maddesinin 2. fıkrası uyarınca açıklama talebinde bulunulduğu, ihaleyi yapan idarece ise değerlendirmeye alınmama gerekçelerinin 21.11.2007 tarihinde davacı şirkete tebliğ ettiği, bu tarihten itibaren ihaleyi yapan idare için 4734 sayılı Yasanın 42. maddesinde Öngörülen sözleşmeye davet ve sözleşme imzalama prosedürünün başlatılması için herhangi bir engel ve bekletici bir süre söz konusu olmadığından 42. maddede öngörülen süreç işletilerek 9 günde 30.11.2007 tarihinde ihale üzerinde kalan istekliyle sözleşme imzalandığı, davacı şirketin ise ihaleyi yapan İdareye sözleşme imzalandıktan sonra 55. madde kapsamında 4.12.2007 tarihinde şikayette bulunduğu anlaşılmaktadır.

Bu durumda; davacı şirketin uyuşmazlık konusu ihale ile ilgili olarak ihaleyi yapan idare ile ihale üzerinde kalan istekli arasında sözleşme imzalandıktan sonra 4734 sayılı Yasanın 54. maddesi kapsamında ihaleyi yapan idareye yapılan şikayet başvurusunun dikkate alınmayarak reddedilmesinde ve ihaleyi yapan idarenin bu kararına karşı şikayet yoluyla davalı idareye yapılan başvurusunun da uygun bulunmayarak reddedilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; itirazın kabulüne Ankara 8. İdare Mahkemesinin 13.6.2008 günlü, E.2008-626 sayılı kararının

kaldırılmasına, olayda 2577 sayılı Yasanın 27/2. maddesinde öngörülen koşullar oluşmadığından yürütmenin durdurulması isteminin reddine..