

Uygulama Yönetmeliği'nde alt yüklenici iş bitirme belgesinin verilmesi için aranılan belgeleri idareye sunduğu, idare tarafından kendisine mevzuata uygun olarak iş bitirme belgesi verildiği görüldüğünden, dava konusu ihale dosyasına sunulan iş bitirme belgesinin dayanağı olan işin büyük bir kısmının alt yüklenici tarafından gerçekleştirilmesinin mevzuata uygun olmadığı gerekçesiyle, iş bitirme belgesinin geçersiz kabul edilerek, şirketin teklifinin

değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin dava konusu işlemden hukuku uygunluk, davanın reddi yönündeki temyize konu Mahkeme kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır.” şeklinde gerekçe belirtilerek Mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir

Toplantı No	: 2015/048
Gündem No	: 73
Karar Tarihi	: 12.08.2015
Karar No	: 2015/MK-368

<u>Şikayetçi:</u>
Öztimur Müteahhitlik İnşaat Madencilik Asfalt Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
Kestel Belediyesi Fen İşleri
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
05.11.2014 / 37379
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>
2014/105477 İhale Kayıt Numaralı “İlçemiz Sınırları Dahilinde Muhtelif Mahallelerin Cadde Ve Sokaklarında Bitümlü Sıcak Karışım Asfalt Kaplama Yama Ve Tek Kat Bitümlü Sathi Kaplama Yapılması Yapım İşİ” İhalesi
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

Kestel Belediyesi Fen İşleri Müdürlüğü tarafından 25.09.2014 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2014/105477 ihale kayıt numaralı "İlçemiz Sınırları Dahilinde Muhtelif Mahallelerin Cadde ve Sokaklarında Bitümlü Sıcak Karışım Asfalt Kaplama Yama ve Tek Kat Bitümlü Sathi Kaplama Yapılması Yapım İşİ" ihalesine ilişkin olarak, Öztimur Müteahhitlik İnşaat Madencilik Asfalt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, 26.11.2014 tarihli ve 2014/UY.III-3847 sayılı Kurul kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Serhat Grup Temizlik İnşaat Nakliyat Özel Eğitim Sağlık San. ve Tic. Ltd. Şti. vekili tarafından Ankara 7. İdare Mahkemesinin 28.01.2015 tarihli ve E: 2014/2187, K: 2015/149 sayılı kararının bozulması istemiyle açılan davada, Danıştay 13. Dairesinin 14.05.2015 tarihli E: 2015/1220, K: 2015/1837 sayılı kararında "Uyuşmazlıkta, söz konusu alt yüklenici iş bitirme belgesi incelendiğinde Bursa Yenışehir Belediye Başkanlığı'nın "Bitümlü sıcak karışım asfalt yol yapımı" ihalesinde ihale üzerinde bırakılan Eren Elektrik Elektronik Gıda inşaat Tic. San. Ltd. Şti. ile idare arasında 21.08.2013 tarihinde sözleşme imzalandığı ve yer teslimi yapılarak ihale konusu işe başlandığı, ihale konusu işin 338.506,20 TL tutarındaki kısmının, yüklenici firma Eren Elektrik Elektronik Gıda İnşaat Tic. San. Ltd. Şti. tarafından tamamlandığı, İdari Şartname'nin 15.1. maddesinde yer alan "ihale konusu işte idarenin onayı ile alt yüklenici çalıştırılabilir." hükmüne dayanılarak adı geçen firmanın 24.09.2013 tarihinde ihale konusu işte alt yüklenici olarak davacı şirketi çalıştırma talebinde bulunduğu, 26.09.2013 tarihinde idare tarafından alt yüklenici çalıştırma talebinin onaylandığı, 16.01.2014 tarihinde geçici kabulün yapıldığı, 16.01.2014 tarihine kadar geçen sürede alt yüklenicinin sorumluluğundaki işin tamamının (1.550.751,15 TL tutarındaki kısmının) alt yüklenici olan davacı şirket tarafından tamamlandığı; davacı şirketin, Bursa Yenışehir Belediye Başkanlığı ile yüklenici firma Eren Elektrik Elektronik Gıda İnşaat Tic. San. Ltd. Şti. arasında yapılan sözleşme kapsamında alt yüklenici olarak idarenin onayıyla işin % 82,09'luk kısmını yaptığı görülmektedir.

Bu durumda, Yapım İşleri Genel Şartnamesi ile ihale konusu işe ait tip sözleşme ve İdari Şartname de işin tamamının alt yükleniciye yaptırılmayacağına ilişkin hüküm bulunmakla birlikte, işin belli bir kısmının alt yükleniciye yaptırılmayacağına yönelik herhangi bir düzenleme bulunmadığı, davacının alt yüklenici olarak idarenin onayıyla üstlendiği ihale konusu işin % 82,09'luk kısmını bitirdiği ve bu işin idarece kabulünün yapıldığı; Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nde alt yüklenici iş bitirme belgesinin verilmesi için aranan belgeleri idareye sunduğu, idare tarafından kendisine mevzuata uygun olarak iş bitirme belgesi verildiği görüldüğünden, dava konusu ihale dosyasına sunulan iş bitirme belgesinin dayanağı olan işin büyük bir kısmının alt yüklenici tarafından gerçekleştirilmesinin mevzuata uygun olmadığı gerekçesiyle, iş bitirme belgesinin geçersiz kabul edilerek, şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin dava konusu işlemin hukuku uygunluk, davanın reddi yönündeki temyize konu Mahkeme kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek Mahkeme kararının bozulmasına ve 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.

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- 26.11.2014 tarih ve 2014/UY.III-3847 sayılı Kurul 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.		
Mahmut GÜRSES		
Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi
Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	