

112 Kişi İle 12 Aylık Bilgi Sistemi Kullanım Elemanı Hizmet Alımı işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2012/048
Gündem No	:	119
Karar Tarihi	:	15.08.2012
Karar No	:	2012/MK-271
Sikayetçi:		
Edessa Yemekhanecilik San. ve Tic. A.Ş.		
İhaleyi yapan idare:		
Turgutlu Devlet Hastanesi Baştabipliği		
Gündem Konusu:		
10.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-155 sayılı kararın iptali ve Y.D. istemiyle açılan davada, Danıştay 13. Dairesi tarafından verilen 20.06.2012 tarih ve E:2012/668, K:2012/1865 sayılı mahkeme kararının bozulması kararına ilişkin işlem tesis edilmesi.		
Karar:		
Turgutlu Devlet Hastanesi Baştabipliği tarafından 08.10.2010tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "112 Kişi İle 12 Aylık Bilgi Sistemi Kullanım Elemanı Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Edessa Yemekhanecilik San. ve Tic. A.Ş.'nin14.12.2010tarih ve 52508sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 13.12.2010tarihli dilekçe ile itirazın şikayet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulunun 10.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-155 sayılı kararı ile, "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun reddine" karar verilmiştir. DavacıEdessa Yemekhanecilik San. ve Tic. A.Ş.vekilii Av. İbrahim Tankut Oran tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 12. İdare Mahkemesinin 22.04.2011 tarih ve E:2011/346 sayılı kararında, "... Diğer taraftan, süreç sonunda idarece iş deneyim belgesine konu işin, tekrar Best Tur Turizm Taşımacılık Otomotiv Gıda Ürünleri Temizlik Hizmetleri İletişim Sanayi ve Dış Ticaret Limited Şirketi üzerinde bırakılarak 27.8.2010 tarihinde sözleşmenin imzalandığı anılan istekli tarafından söz konusu işin sözleşme bitim tarihi olan 31.12.2010 tarihine kadar yürütüldüğü, Kamu İhale Kurulu tarafından 12.4.2010 tarih ve 2010/UH.II-1084 sayılı kararı ile düzeltici işlem kararı verilmesinin ardından Best Tur Turizm Taşımacılık Otomotiv Gıda Ürünleri Temizlik Hizmetleri İletişim Sanayi ve Dış Ticaret Limited Şirketi tarafından yürütülen işe ilişkin sözleşmenin Manisa Devlet Hastanesi Baştabipliğince tek taraflı olarak feshedildiği, bu sebeple söz konusu hizmet işine ait iş bitirme belgesinin anılan istekli adına 5 aylık olarak düzenlendiği, düzenleme tarihi itibarıyla iş deneyim belgesine konu işin tamamlanmadığı görülmüştür. Bu durumda; her ne kadar, ihale üzerinde bırakılan isteklinin sunduğu iş deneyim belgesine konu işe ait sözleşmenin, ilgili idarece, isteklinin iradesi dışında feshedilmekle birlikte, Hizmet Alımı ihaleleri Uygulama Yönetmeliği'nde, kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımı ile ilgili işlerde iş bitirme belgesi düzenleneceğinin hükmüne bağlandığı, ihale dokümanında da, kabul işlemleri tamamlanan ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin istenildiği açık olduğundan, iş deneyimini tevsik için kabul işlemleri tamamlanmayan ve devam eden bir işe ilişkin iş deneyim belgesinin sunulmasının hukuka aykırı olduğu sonucuna varıldığından, anılan isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılarak, bu aşamadan sonraki işlemlerin yeniden gerçekleştirilmesinin düzeltici işlem olarak belirlenmesi gerekirken, davacı şirketin itirazın şikayet başvurusunun 4734 sayılı Kanunun 54. maddesinin 10. fıkrasının (c) bendi gereğince reddine ilişkin dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uyarlık bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir. Anılan mahkeme kararının uygulanması amacıyla Kamu İhale Kurulunun 20.06.2011 tarih ve 2011/MK-126 sayılı kararı ile 10.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-155 sayılı Kurul kararının iptaline, mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine karar verilmiş olup daha sonra Ankara 12. İdare Mahkemesi tarafından 28.12.2011 tarih ve E:2011/346, K:2011/2291 sayılı karar ile "dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiştir. Söz konusu karara karşı Kurumumuzca temyiz başvurusunda bulunulması üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda, bu defa Danıştay 13. Dairesinin 20.06.2012 tarih ve E:2012/668, K:2012/1865 sayılı kararı ile "... ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren istekli tarafından sunulan iş deneyim belgesine konu işin tamamının bitirilmediği, işin bitirilen kısmı için iş deneyim belgesinin düzenlendiği anlaşılacakla birlikte, iş deneyim belgesine konu işe ait ihale sözleşmesinin isteklinin hata ve kusuru olmadan yargı kararının uygulanması bağlamında feshedildiği, sözleşmenin feshi tarihine kadar ihale konusu işin ifa edilen kısımlarında herhangi bir tereddüdün bulunmadığı, bu iş deneyim belgesinde yer alan miktarın uyumsuzluk konusu ihaleye katılım aşamasında aranan miktar şartını taşıdığı hususları göz önüne alındığında, uyumsuzluk konusu ihaleye katılarak en düşük teklifi vermiş olan isteklinin sunmuş olduğu iş deneyim belgesinin geçerli bir iş deneyim belgesi olarak kabul edilmek suretiyle itirazın şikayet başvurusunun reddine karar veren Kurul kararında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukuki isabet görülmemiştir." şeklinde gerekçe belirtilerek mahkeme kararının bozulmasına hükmedilmiştir. Anayasanın 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 hükmüne bağlanmıştır. Öte yandan 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eyleme bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, Açıklanan nedenlerle: 1) 20.06.2011 tarih ve 2011/MK-126 sayılı Kurul kararının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararı ile 10.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-155 sayılı Kurul kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun reddine, Oybirliği ile karar verildi.		
Mahmut GÜRSES Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi