

# aşırı düşük teklif açıklamaları yetersiz görülen, ihale üzerine bırakılan şirket ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi şirketin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması

idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanununun 28/1 maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu,

<b>Toplantı No</b>	: 2012/045
<b>Gündem No</b>	: 85
<b>Karar Tarihi</b>	: 01.08.2012
<b>Karar No</b>	: 2012/MK-248

**Şikayetçi:**

Aydeniz Yemek Temizlik Güvenlik Tekstil Bilişim Medikal ve Sağlık Hizmetleri Ltd. Şti.

**İhaleyi Yapan Daire:**

Bursa Göğüs Hastalıkları Hastanesi

**Başvuru Tarih ve Sayısı:**

**Başvuruya Konu İhale:**

Kamu İhale Kurulunun 27.02.2012 tarihli ve 2012/UH.II-1156 sayılı kararı hakkında Ankara 11. İdare Mahkemesince verilen yürütmeyi durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

**Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:**

**Karar:**

Bursa Göğüs Hastalıkları Hastanesince 04.11.2011 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2011/159073 İKN'li "2012 Yılı (12 Aylık) Hastane Dışında Yemek Pişirme, Hastaneye Taşıma, Dağıtım ve Sonrası Hizmetleri" ihalesine ilişkin olarak Aydeniz Yemek Temizlik Güvenlik Tekstil Bilişim Medikal ve Sağlık Hizmetleri Ltd. Şti. idarenin aldığı ihalenin iptali kararına karşı, 14.02.2012 tarih ve 6461 sayılı ile Kurum Kayıtlarına alınan 14.02.2012 tarihli dilekçe ile itirazın başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 27.02.2012 tarihli ve 2012/UH.II-1156 sayılı karar ile, "4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Aydeniz Yemek Temizlik Güvenlik Tekstil Bilişim Medikal ve Sağlık Hizmetleri Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 11. İdare Mahkemesinin 18.05.2012 tarihli 2012/587 sayılı kararında, "...Dava dosyasının incelenmesinden, Bursa Göğüs Hastalıkları Hastanesi Başhekimliği tarafından açık ihale usulü ile yapılan "2012 yılı (12 Aylık) Hastane Dışında Yemek Pişirme, Hastaneye Taşıma, Dağıtım ve Sonrası Hizmet Alımı" İhalesi'nde yaklaşık maliyetin 1.012.892,53 TL olarak belirlendiği, Kamu İhale Kurulu'nca yapılan incelemede, bu fiyatın mevzuata ve piyasa fiyatlarına uygun olduğu ancak toplama hatası bulunduğu, doğru fiyatın ise 1.052.320,63 TL olduğunun tespit edildiği, bu hesaba göre karsız yaklaşık maliyetin ise 876.933,86 TL olarak hesaplandığı, ihaleye davacının da aralarında bulunduğu 8 isteklinin teklif sunduğu, davacının teklifinin 897.610,00 TL ile aşırı düşük teklif sınırının üstünde olduğu, 30.11.2011 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin 660.620,00 TL ile aşırı düşük teklif sınırının altında teklif sunan Ar Yemek Tem. Gıda San. Ve Tic. Ltd. Şti. üzerinde kaldığı, davacının şikâyet başvurusunun reddi üzerine davalı idareye yaptığı itirazın şikâyet başvurusu sonucunda, Kamu ihale Kurulu'nun 26.01.2012 tarih ve 2012/UH.11-614 sayılı kararıyla, aşırı düşük teklif açıklamaları yetersiz görülen, ihale üzerine bırakılan şirket ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi şirketin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği yolunda düzeltici işlem belirlenmesine karar verildiği, anılan karar doğrultusunda ihaleyi gerçekleştiren idarece, Kurul kararı neticesinde geçerli en düşük teklif sahibi durumunda bulunan davacının sunmuş olduğu teklif fiyatının, teklifleri reddedilen isteklilere ait tekliflerle, Bursa ili sınırlarındaki hastanelerin yaptığı alımlardaki fiyatlardan çok yüksek olduğu gerekçesiyle ihalenin iptaline karar verildiği, bu karara karşı davacının yaptığı itirazın şikâyet başvurusunun Kamu İhale Kurulu'nun 27.2.2012 tarih ve 2012/UMII-1 156 sayılı kararıyla reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

İhaleyi onaylayıp iptal etme hususunda idareye tanınan geniş takdir yetkisinin mutlak ve sınırsız olmayıp, bu yetkinin Kanuna ve kamu yararına uygun olarak kullanılması ve ihale iptaline ilişkin kararların yargı yerlerinde uyumsuzluk konusu edilmesi halinde, söz konusu takdir yetkisinin usule ve amaca uygun olarak kullanıldığının idarece somut bilgi ve belgelerle kanıtlanması gerekmektedir.

Bu durumda; davalı idarece, geçersiz sayılan tekliflerle, davacı şirketin teklifi arasında oluşan 236.990,00 TL fiyat farkı ve Bursa ilindeki hastanelerin hizmet alımlarında oluşan fiyatlar, ihalenin iptali gerekçesi olarak belirlenmiş ise de, Kamu İhale Kurulunun 26.01.2012 tarih ve 2012/UH.11-614 sayılı kararı uyarınca, aşırı düşük teklif açıklamaları yetersiz görülen, ihale üzerine bırakılan şirket ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi şirketin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması üzerine, davacı şirketle birlikte geçerli 3 teklifin kalması, söz konusu 3 teklifin de yaklaşık maliyetin altında, ancak karsız yaklaşık maliyetin üzerinde olması, yaklaşık maliyetin hatalı olarak belirlendiğine veya ihalede usulsüz yapılan bir işlem olduğuna dair herhangi bir iddia, bilgi ve belgenin bulunmadığı gibi davalı idarece yapılan inceleme sonucu yaklaşık maliyetin mevzuata ve piyasa fiyatlarına uygun belirlendiğinin tespit edilmesi karşısında, söz konusu gerekçenin ihalenin iptali için geçerli bir sebep olmadığı sonucuna varılması sebebiyle, ihalenin iptali üzerine davacı şirketin yaptığı itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin işlemde hukuka uygunluk bulunmamıştır..." hususları ifade edilerek yürütmenin durdurulmasına 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; Danıştay, Bölge İdare Mahkemeleri, İdare 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle:

- 1- 27.02.2012 tarihli ve 2012/UH.II-1156 sayılı Kurul Kararının iptaline,
- 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, idarenin ihalenin iptaline ilişkin kararının iptaline, Oybirligi ile karar verildi.

<b>Mahmut GÜRSES</b> <b>Başkan</b>		
<b>Kazım ÖZKAN</b> <b>II. Başkan</b>	<b>Ali Kemal AKKOÇ</b> <b>Kurul Üyesi</b>	<b>Mehmet Zeki ADLI</b> <b>Kurul Üyesi</b>
<b>Hasan KOCAGÖZ</b> <b>Kurul Üyesi</b>	<b>Hamdi GÜLEÇ</b> <b>Kurul Üyesi</b>	<b>Mehmet AKSOY</b> <b>Kurul Üyesi</b>

