

**aşırı düşük teklif
açıklamasında fiyat teklifi
ile açıkladığı gıda
maddelerinin (hazır baklava,
fanta, yedigün, gravyer
peynir, hazır kutu pasta,
hazır meyve suyu, hazır yaş
pasta, paket bitkisel çaylar,
paket reçel, paket süzme bal,
pepsi ve coca cola) herhangi
bir yemeğin pişirilmesinde
ana çığ girdi olarak
kullanılmayacağı ve ana çığ
girdiler dışındaki unsurlar
için açıklama sunulmasına
gerek olmadığı, bu nedenle
davacı şirket tarafından
sunulan söz konusu girdilerin**

tevsikine ilişkin açıklamaların mevzuata aykırı olmadığı, ayrıca davacı tarafından sunulan örnek yemek menülerinde belirtilen gramajların teknik şartname eki gıda rasyonuna uygun olduğu anlaşıldığından, davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik işlemlerde hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki temyize konu İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.

Toplantı No	: 2017/025
Gündem No	: 31
Karar Tarihi	: 24.05.2017
Karar No	: 2017/MK-196

BAŞVURU SAHİBİ:

Baysan Toplu Yemek Hayvancılık Gıda Temizlik İnşaat Emlak Bilişim San. Ve Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Kızılcahamam Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2015/109072 İhale Kayıt Numaralı "Kızılcahamam Huzurevi Müdürlüğü Mutfağında Yemek Pişirme Yoluyla Mamul Yemek Alımı, Çamlıdere Huzurevi Ek Hizmet Binası Dahil Dağıtımı Ve Servisi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Kızılcahamam Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü tarafından 29.09.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/109072 ihale kayıt numaralı "Kızılcahamam Huzurevi Müdürlüğü Mutfağında Yemek Pişirme Yoluyla Mamul Yemek Alımı, Çamlıdere Huzurevi Ek Hizmet Binası Dahil Dağıtım ve Servisi" ihalesine ilişkin olarak Baysan Top. Yem. Hay. Gıda Tem. İnş. Eml. Bil. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 27.10.2015 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 04.11.2015 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 13.11.2015 tarih ve 89021 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 13.11.2015 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 02.12.2015 tarihli ve 2015/UH.II-3211 sayılı karar ile; "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Söz konusu karar üzerine Berat Kur. Hiz. Sağ. Gıda İnş. En. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesi tarafından verilen 29.02.2016 tarihli ve E:2015/3572, K:2016/610 sayılı karar ile dava reddedilmiştir.

Bahse konu Mahkeme kararı üzerine Berat Kur. Hiz. Sağ. Gıda İnş. En. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından temyiz isteminde bulunulmuş ve buna istinaden Danıştay 13. Dairesinin 18.01.2017 tarihli ve E:2016/2864, K:2017/233 sayılı kararında "...Kamu İhale Genel Tebliği'nin yukarıda aktarılan 79.2.6. maddesinde "ana çiğ girdi" ibaresinden ilgili yemeğin pişirilmesi için gerekli temel girdilerin anlaşılacağı açıklanmış olup, anılan maddeye göre "hazır baklava, fanta, yedigün, gravyer peynir, hazır kutu pasta, hazır meyve suyu, hazır yaş pasta, paket bitkisel çaylar, paket reçel, paket süzme bal, pepsi ve coca cola" nın herhangi bir yemeğin pişirilmesinde ana çiğ girdi olarak kullanılmayacağı ve ana çiğ girdiler dışındaki unsurlar için açıklama sunulmasına gerek olmadığı dikkate alındığında, davacı şirket tarafından sunulan söz konusu girdilerin tevsiğine ilişkin açıklamaların mevzuata aykırı olmadığı anlaşılmaktadır.

...davacı tarafından sunulan örnek yemek menülerinin; çoban kavurma yemeğinin girdisi sığır eti gramajının 0,09 gr, balık ızgara yemeğinin girdisi alabalık gramajının 0,20 gr, rosto pürelî yemeğinin girdisi sığır eti gramajının 0,09 gr, kuzu/koyun haşlama yemeğinin girdisi kuzu eti gramajının 0,09 gr, bahçıvan kebab yemeğinin girdisi sığır eti gramajının 0,09 gr olarak teknik şartname eki olan gıda rasyonu "Yaşlı" ve "Personel" grubuna ait gramajlara uygun olarak sunulduğu görülmektedir.

Bu itibarla, davacı tarafından sunulan aşırı düşük teklif açıklamasında fiyat teklifi ile açıkladığı gıda maddelerinin (hazır baklava, fanta, yedigün, gravyer peynir, hazır kutu pasta, hazır meyve suyu, hazır yaş pasta, paket bitkisel çaylar, paket reçel, paket süzme bal, pepsi ve coca cola) herhangi bir yemeğin pişirilmesinde ana çiğ girdi olarak kullanılmayacağı ve ana çiğ girdiler dışındaki unsurlar için açıklama sunulmasına gerek olmadığı, bu nedenle davacı şirket tarafından sunulan söz konusu girdilerin tevsiğine ilişkin açıklamaların mevzuata aykırı olmadığı, ayrıca davacı tarafından sunulan örnek yemek menülerinde belirtilen gramajların teknik şartname eki gıda rasyonuna uygun olduğu anlaşıldığından, davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik işleme hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki temyize konu İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, temyiz isteminin kabulü ile 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca Ankara 14. İdare Mahkemesinin 29.02.2016 tarihli ve E:2015/3572, K:2016/610 sayılı kararının BOZULMASINA, DAVA KONUSU İŞLEMİN İPTALİNE," 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.

Ayrıca, 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 02.12.2015 tarihli ve 2015/UH.II-3211 sayılı 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.

Şinasi CANDAN		
Başkan V.		
II. Başkan		
Osman DURU Kurul Üyesi	Erol ÖZ Kurul Üyesi	Köksal SARINCA Kurul Üyesi
Dr. Ahmet İhsan ŞATIR Kurul Üyesi	Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Mehmet ATASEVER Kurul Üyesi