

Bilgisayar Yazılım Bakım ve Onarım Destek Hizmeti işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2011/044
Gündem No	:	75
Karar Tarihi	:	06.06.2011
Karar No	:	2011/MK-115
Şikayetçi:		
Bott Bilgi Sistemleri San. Ve Tic. Ltd. Şti.Silikon Blok Ink20 Teknokent-00TÜ/ANKARA		
İhaleyi yapan idare:		
Toprak Mahsulleri Ofisi (Tmo) Genel Müdürlüğü Teknik İşler Dairesi Başkanlığı İşler Dairesi Başkanlığı Müdafaa Cad. No:18 06100 Kızılay-Çankaya/ANKARA		
Gündem Konusu:		
11.05.2010 Tarih Ve 2010/UH.I-1323 Sayılı Kurul Kararının Yürütmesinin Durdurulması Ve İptali İstemiyle Açılan Davada, Ankara 7. İdare Mahkemesince Verilen 18.04.2011 Tarih Ve E:2010/974, K:2011/733 Sayılı "Dava Konusu İşlemin İptaline" Kararına İlişkin İşlem Tesis Edilmesi.		
Kararı:		
Toprak Mahsulleri Ofisi (TMO) Genel Müdürlüğü Teknik İşler Dairesi Başkanlığı tarafından 21.12.2009 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2009/168214 İhale Kayıt Numaralı "Bilgisayar Yazılım Bakım ve Onarım Destek Hizmeti" ihalesine ilişkin olarak Bott Bilgi Sistemleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 22.04.2010 tarih ve 9572 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan itirazın şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulu'nun 11.05.2010 tarih ve 2010/UH.I-1323 sayılı kararı ile"4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun reddine" karar verilmiştir. Davacı Bott Bilgi Sistemleri San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan kararın yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 7. İdare Mahkemesinin 18.04.2011 tarih ve E:2010/974, K:2011/733 sayılı kararı ile; "Dava dosyasının incelenmesinden; TMO Genel Müdürlüğü Teknik İşler Dairesi Başkanlığı tarafından 21.12.2009 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Bilgisayar Yazılım Bakım ve Onarım Destek Hizmeti" ihalesinde 4 adet ihale dokümanının satın alındığı, ihaleye iki adet firmanın katıldığı, bu firmalardan ihale üstünde kalan 7 Gen Bilgi ve İletişim Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin iş deneyim belgesi idarece yeterli bulunmayarak teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, 31.12.2009 tarihinde yaptığı itirazın reddi üzerine 18.01.2010 tarihinde itirazın şikayet başvurusunda bulunulduğu, başvuru sonucu davalı idarenin 09.02.2010 gün ve 2010/UH.I-400 sayılı işlem ile "Başvuru sahibinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmadan önce teknik şartnamedeki kriterler çerçevesinde yazılım hizmeti yapıp yapmadığının ihale komisyonu tarafından iş deneyim belgesini düzenleyen idareden gerekli bilgi alınması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerektiği" belirterek düzeltici işlem belirlenmesine karar verdiği, karar üzerine idarece düzeltici işlem yapıp, 30.03.2010 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin 7 Gen Bilgi ve İletişim Hizmetler San. ve Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı, davacı Bott Bilgi Sistemleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 06.04.2010 tarihinde yaptığı şikayet başvurusu ile ihale üzerinde bırakılan firmanın sunmuş olduğu iş deneyim belgesinin ihale konusu işe veya benzer işe uymadığı iddiasıyla değerlendirme dışı bırakılması gerektiğinin öne sürüldüğü, idarenin 13.04.2010 tarihli yazısı ile itirazın reddi üzerine 22.04.2010 tarihli itirazın şikayet başvurusunda bulunulduğu, başvurunun 11.05.2010 gün ve 2010/UH.I-1323 sayılı kurul kararı ile reddi üzerine de bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır. Olayda, davalı idarenin 09.02.2010 gün ve 2010/UH.I-400 sayılı işlemle "Başvuru sahibinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmadan önce teknik şartnamedeki kriterler çerçevesinde yazılım hizmeti yapıp yapmadığının ihale komisyonu tarafından iş deneyim belgesini düzenleyen idareden gerekli bilgi alınması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerektiği" belirterek düzeltici işlem belirlenmesine karar vermesi üzerine idarece düzeltici işlem yapıp 7 Gen Bilgi ve İletişim Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin iş deneyim belgesini düzenleyen idare olan İETT'ye iş deneyim belgelerinin içeriği ile ilgili bilgi sorulduğu, İETT'den gelen cevabi yazıda İdari Şartnamenin 7.6. maddesinde benzer iş olarak kabul edilecek işlerin özellikleri arasında sayılan Emtia Stok Hareketleri (Alım, Satış,Stok, Nakliye ve Analiz) açısından "satış" işleminin kurullarında yer almadığı, ve bir diğer özellik olarak belirtilen halen KİT'lerde uygulanmakta olan Muhasebe Sistemi Uygulama Genel Tebliği ile Muhasebe Usul ve Esasları çerçevesindeki Muhasebe İşlemleri, programlarının tamamını yazmış veya onarımını yapmış olduğuna dair belge açısından ise, İETT'nin 1939 tarihli 3645 sayılı Kanuna göre kurulmuş İstanbul Büyükşehir Belediyesine bağlı bir şirket olduğu ve KİT konumunda olmadığı, 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi Kanununa tabi olarak faaliyetini sürdürdüğü, KİT'lerin ise 5018 sayılı kanun kapsamında bulunmadığı, dolayısıyla da KİT'ler ile İETT'nin muhasebe sistemlerinin birbirine benzemediği, bu haliyle de bu iki kurumun muhasebe yazılımlarının da birbirinden farklı olduğu ve birine yapılan yazılım işinin diğeri açısından emsal iş olarak kabul edilemeyeceği sonuç ve kanaatine varılmıştır. Bu durumda; ihale üzerinde bırakılan 7 Gen Bilgi ve İletişim Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin İETT'den aldığı ve TMO'ya sunduğu iş deneyim belgesinin, İETT'nin KİT olmaması ve 5018 sayılı Kanuna tabi olması, öte yandan bu kuruma ürün satış işlemi bulunmaması sebebiyle idari şartnamenin 7.6. maddesinin (a) ve (c) bentlerine uygun olmadığı, anlaşılmalıdır. 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 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telifası güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 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 karardan idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Açıklanan nedenlerle; Ankara 7. İdare Mahkemesinin 18.04.2011 tarih ve E:2010/974, K:2011/733 sayılı kararının uygulanması için; 1) Kamu İhale Kurulu'nun 11.05.2010 tarih ve 2010/UH.I-1323 sayılı kararının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ihale üzerinde bırakılan 7 Gen Bilgi ve İletişim Hizmetleri San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılarak, tekliflerin değerlendirilmesi ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi hususunun, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem olarak belirlenmesine, Öybirliği ile karar verildi.		
Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi	Bahattin İŞİK Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Adem KAMALI Kurul Üyesi	Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi