

davacı isteklinin sunduğu ürünün Teknik Şartname'nin 6. maddesinde yer alan kriterleri sağlayıp sağlamadığı, uzman kişi ya da kişilerce değerlendirilmesi gerekirken, bu hususa ilişkin herhangi bir değerlendirme yapılmaksızın ve uzman kişi ya da kişilerden teknik görüş alınmaksızın, davacının itirazın şikâyet başvurusunun reddedilmesine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır."

gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No : 2019/005

Gündem No : 63

Karar Tarihi : 23.01.2019

Karar No : 2019/MK-29

BAŞVURU SAHİBİ:

Asset Medikal Tasarım Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Tokat İli Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2017/472473 İhale Kayıt Numaralı "2018 Yılı 176 Kalem Basit Sarf Malzeme Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Tokat İli Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği tarafından yapılan 2017/472473 ihale kayıt numaralı "2018 Yılı 176 Kalem Basit Sarf Malzeme Alımı" ihalesine ilişkin olarak Asset Medikal Tasarım Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 14.02.2018 tarihli ve 2018/UM.I-430 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Asset Medikal Tasarım Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 2. İdare Mahkemesinin 19/07/2018 tarih ve E:2018/718, K:2018/1477 sayılı kararında "...davanın reddine." karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda

Danıştay Onüçüncü Dairesinin 22.10.2018 tarihli E:2018/3297 K:2018/2940 sayılı kararında "...davacı şirket tarafından numune değerlendirmesinde yapılan tespitin aksine, ihalede sunulan "Ven Valfi İğnesiz Tekli" ürünün Teknik Şartname'nin 6. maddesinde belirtilen teknik şartları karşıladığı ve yüzeyinin düz olduğuna ilişkin iddianın sürdürüldüğü ve bu iddiasının somut ve ciddi bir iddia olduğu, bu iddianın incelenmesinin ise teknik ve özel bilgiyi gerektirdiği anlaşılmaktadır.

4734 sayılı Kanun'un 56. maddesinin 6. fıkrasında yer alan düzenlemeye göre, itirazın şikâyet başvurusunun incelenmesi aşamasında Kamu İhale Kurumu'nca teknik hususlarla ilgili olarak ihtisas sahibi kamu veya özel hukuk tüzel kişileri ile gerçek kişilerin görüşüne başvurulabileceğinden, davalı idarece, özel uzmanlık gerektiren hususlarla ilgili olarak ihtisas sahibi kamu veya özel hukuk tüzel kişileri ile gerçek kişilerin görüşüne başvurulması gerektiği açıktır.

Bu itibarla, davacı isteklinin sunduğu ürünün Teknik Şartname'nin 6. maddesinde yer alan kriterleri sağlayıp sağlamadığı, bakterilerin yerleşebileceği çukurluk bulunup bulunmadığının uzman kişi ya da kişilerce değerlendirilmesi gerekirken, bu hususa ilişkin herhangi bir değerlendirme yapılmaksızın ve uzman kişi ya da kişilerden teknik görüş alınmaksızın, davacının itirazın şikâyet başvurusunun reddedilmesine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle 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.

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, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1- Kamu İhale Kurulunun 14.02.2018 tarihli ve 2018/UM.I-430 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda başvuru sahibinin iddiasının esasının teknik görüş alınarak yeniden incelenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.