Eğitim Merkezi Komutanlığı Yemek Hizmeti Alımı yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2010/031
Gündem No	:	74
Karar Tarihi	:	04.05.2010
Karar No	:	2010/MK-57

Şikayetçi:

3 S Gıda ve Temizlik Ürünleri Pazarlama A.Ş.

İhaleyi yapan idare:

Milli Savunma Bakanlığı Bursa İç Tedarik Bölge Başkanlığı

Gündem Konusu:

3 S Gıda ve Temizlik Ürünleri Pazarlama A.Ş.

Karar:

Milli Savunma Bakanlığı Bursa İç Tedarik Bölge Başkanlığı'nca 06.02.2009 tarihindeaçık ihale usulü ile yapılan "2008/202237 İKN'li Askeri Veteriner Okulu ve Eğitim Merkezi Komutanlığı (Gemlik) Yemek Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak 3 S Gıda ve Temizlik Ürünleri Pazarlama A.Ş. tarafından yapılan şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun16.03.2009 tarih ve 2009/UH.III-1114 sayılı kararı ile;

"4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (a) bendi gereğince, ihalenin iptaline,"

Karar verilmiştir.

Davacı Milli Savunma Bakanlığı tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 1. İdare Mahkemesinin 12.02.2010 tarihli E:2009/406, K:2010/156 sayılı kararında, *"Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden, idarelerin ihale konusu hizmet alımının niteliğini göz önünde bulundurarak ihale dokümanında; kalite yönetim sistem belgesinde düzenleme yapabileceği, İdareler tarafından istekllilerin ihaleye katılabilmeleri için kalite ve standarda ilişkin belgeleri teklifleri kapsamında sunmaları isteniyor ise bu belgeler ve belgelerin taşımaları gereken kriterlerin, idari şartnamelerde belirtilmesi gerektiği dolayısıyla da idarelere ihale konusu alımla ilgisi olmayan ve rekabeti engelleyecek şekilde belgeler istisna tutulmak suretiyle ihalenin niteliğine göre kalite yönetim sistem belgesi isteme konusunda takdir yetkisi tanındığı, bu kasamda da davacı Bakanlık tarafından sözkonusu İhalenin şartnamesinde istekllilerden "TSE/TÜRKAK tarafından akredite edilmiş kuruluşlardan alınan ve müşteri tesislerini kullanarak yemek üretimi ve sunumunu içeren ISO 9001 : 2000 Kalite Sistem Belgesinin" istenilmesine karar verildiği açıktır.*

Davalı Kurum tarafından idarece yapılan düzenleme ile hizmet konusu işin idare mutfağında yapılacak olduğu dikkate alındığında, kendisinin ve müşterilerinin tesislerini kullanarak yemek üretimi ve sunumunu içeren ISO 9001:2000 serisi kalite sistem belgesinin istenilmesinin rekabeti daraltıp İhaleye katılımı engelleyeceği öne sürülmekte ise de şartname hükümleri uyarınca hizmet konusu isin idarenin mutfağında yapılacak olması nedeniyle davacı Bakanlık tarafından "müşteri tesislerini kullanarak yemek üretimi ve sunumunu içeren ISO 9001 : 2000 Kalite Sistem Belgesi" koşulunun aranmasında ihaleyi sakatlayacak bir durumun olmadığı ayrıca Türk Silahlı Kuvveteri'nde oldukça fazla personele dava konusu ihale sonucunda belirlenen istekli aracılığıyla yemek hizmetinin sunulacağı dolayısıyla da kaliteli ye hijyenik bir yemek hizmetinin sunulabilmesi için anılan belgenin aranmasının -Kamu ihale Genel Tebliğinde sözkonusu belgelerin aranmasının sınırlandırılması açısından koşul olarak öngörülen – "İhale konusu alımla ilgisi olmayan ve rekabeti engelleyecek şekilde belgelerin istenilmesinin" kapsamına girmediğinin de şüphe dışı olması karşısında dava konusu Kamu ihalesinin davalı Kurul tarafından iptal edilmesine ilişkin işlemde hukuka uyarlık görülmemiştir." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Anayasanın 138 inci maddesinin 4 üncü 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 Kanununun 27 nci maddesi 2 nci fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, 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 Kanunun 28 maddesi 1 inci fıkrasında ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, geciktmeksizin 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 16.03.2009 tarihli ve 2009/UH.III-1114 sayılı Kararının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, itirazen şikayet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL **Başkan**		
Hicabi ECE **II. Başkan**	**Ali KAYA** **Kurul Üyesi**	**Bahattin IŞIK** **Kurul Üyesi**
Ali Kemal AKKOÇ **Kurul Üyesi**	**Hakan GÜNAL** **Kurul Üyesi**	**Kazım ÖZKAN** **Kurul Üyesi**
Adem KAPALI **Kurul Üyesi**		