

**Geçici Teminat Mektubu
standart formuna 20/10/2020
tarihinde her ne suretle
olursa olsun, idarece alınan
teminatların
haczedilemeyeceği ve üzerine
ihtiyati tedbir
konulamayacağına dair kuralın
söz konusu değişikliğin
mevzuatta zaten var olan bir
hususla açıklık getirdiği
teklifin esasını değiştirecek
nitelikte olmaması kaydıyla
belgelerde bilgi eksikliği
bulunması hâlinde bu
bilgilerin
tamamlanabileceği hk
(Danıştay Kararlı)**

Toplantı No	: 2021/050
--------------------	------------

Gündem No	: 64
Karar Tarihi	: 15.12.2021
Karar No	: 2021/MK-497

BAŞVURU SAHİBİ:

Bahri ÇEKLİ

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Osmaniye Aile Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/552914 İhale Kayıt Numaralı "Malzeme Dahil Mamul Yemek Hizmeti Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Osmaniye Aile Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü tarafından 27.11.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen 2020/552914 ihale kayıt numaralı "Malzeme Dâhil Mamul Yemek Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak Bahri ÇEKLİ tarafından itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 03.03.2021 tarihli ve 2021/UH.II-511 sayılı karar ile "Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Bahri ÇEKLİ tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 3. İdare Mahkemesinin 06.05.2021 tarih ve E:2021/538, K:2021/905 sayılı kararında, "davanın reddine" karar verilmiştir.

Bu defa yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 15.09.2021 tarihli E:2021/3694, K:2021/2876 sayılı kararında "Dosya incelendiğinde, dava konusu ihalenin 27/10/2020 tarihinde ilan edildiği ve 27/11/2020 tarihinde gerçekleştirildiği, 30/09/2020 tarih ve 31260 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan değişiklik ile Geçici Teminat Mektubunun standart formuna "4734 sayılı Kanun'un 34'üncü maddesi uyarınca, bu teminat mektubu her ne suretle olursa olsun haczedilemez ve üzerine ihtiyati tedbir konulamaz." ibaresinin eklendiği ve ilgili düzenlemenin yürürlük tarihinin 20/10/2020 olduğu, davacı tarafından ihalede "Türkiye Halk Bankası A.Ş.

Erzin/Hatay şubesi" tarafından düzenlenen 26/11/2020 tarihli geçici teminat mektubunun sunulduğu, 110.000,00-TL tutarlı teminat mektubunun 30/04/2021 tarihine kadar geçerli olduğunun belirtildiği, ancak söz konusu mektupta "4734 sayılı Kanun'un 34'üncü maddesi uyarınca, bu teminat mektubu her ne suretle olursa olsun haczedilemez ve üzerine ihtiyati tedbir konulamaz." cümlesinin yer almadığı anlaşılmaktadır.

4734 sayılı Kanun'un 34. maddesinde var olan ve tüm idareleri bağlayan 'her ne suretle olursa olsun, idarece alınan teminatların haczedilemeyeceği ve üzerine ihtiyati tedbir konulamayacağına" dair kuralın Geçici Teminat Mektubu standart formuna 30/09/2020 tarih ve 31260 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan değişiklik ile eklendiği, söz konusu değişikliğin yürürlük tarihinin ise 20/10/2020 olduğu, söz konusu değişikliğin mevzuatta zaten var olan bir hususa açıklık getirdiği, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması hâlinde, bu bilgilerin tamamlanabileceği hususu da göz önüne alındığında, söz konusu ibarenin davacı tarafından sunulan geçici teminat mektubunda bulunmamasının esasa etkili ve davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılması için yeterli bir sebep olmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına, 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 03.03.2021 tarihli ve 2021/UH.II-511 sayılı kararının iptaline,

2-Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.