

Hastane Genel Temizliği yürütmeyi durdurma kararı

İşletim No	:	2009/055
Gözetim No	:	23
Karar Tarihi	:	29.06.2009
Karar No	:	2009/PM-63
Sikasetin:		
Baybora Hiz. Tem. İnş. Çiçe Tic. ve Tash. Ltd. Şti.		
İhaleci Şirket Adı:		
Menise Doğan ve Çiçek Bakımcı Hastanesi		
Gözetim Kurumu:		
Kamu İhale Kurulunun 19.01.2009 tarih ve 2009/ÖH.İ-258 sayılı kararı hakkında Anayasa 4 üncü İdare Mahkemesince verilen yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasına ilişkin Kurul Kararı alınması.		
Bilgi:		
Menise Doğan ve Çiçek Bakımcı Hastanesi'nce 23.10.2008 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2008/14888 İDN'li 40 İhale Hastane Genel Temizliği ihalesine ilişkin olarak Baybora Hiz. Tem. İnş. Çiçe Tic. ve Tash. Ltd. Şti. tarafından yapılan şikâyet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 19.01.2009 tarih ve 2009/ÖH.İ-258 sayılı kararı ile; "4734 sayılı Kanunun 56 nci maddesinde (c) bendi gereğince iliramen şikâyet başvurusunun uygun bulunmadığına"karar verilmiştir.		
Anılan Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle, Baybora Hiz. Tem. İnş. Çiçe Tic. ve Tash. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Anayasa 4 üncü İdare Mahkemesinin 06.08.2009 tarih ve E-2009/329 sayılı kararı ile; "4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 38 üncü maddesi hükmü ve gereğince belirliliği üzere idarece ihalenin iptali için tekliflerin yaklaşık maliyete karşılık çok yüksek olması veya yaklaşık maliyete göre çok yüksek ihalelerle birlikte mevcut olmaması verilen teklifleri karşılamaması, Kanunun temel ilhâdının uygun olmaması karşılığı gibi hükümler kabul edilebilmesi bir kısım gerekçelerle var olması gerekmektedir.		
4734 sayılı Kanunun 38 üncü maddesinde belirtilen açık ihale usulü ile ihale yapılması halinde, bütün isteklilerin teklif vermedikleri gibi temyiz oranının yüzde olarak belirlenmesi hususunda mevzuatta bir belirlenme veya kısıtlama bulunmamakta olup, her ihale kendi şartları içerisinde değerlendirilmelidir.		
Bakılan davada, ihaleye 6 istekli tarafından teklif verildiği, idarece aşgari teklif edilmesi gereken yaklaşık oranı üzerinden % 5 oranındaki karla birlikte yaklaşık maliyete 543.075,36 TL olarak belirlendiği, davacı şirketin (558.000,00 TL) teklif fiyatının yaklaşık maliyetin üzerinde olduğu kabul edildiği, diğer beş isteklinin teklifleri ise aşırı düşük bulunduğu görülmekte olup, anılan ihalenin mevcut ödemesinin 650.000,00 TL olduğu ve teklifi karşılayabildiği hususunda bulunmadığı görüldüğünden, davacının teklif fiyatının aşırı yüksek olarak değerlendirilmesi yerinde olmamalı, işveren aşgariya prarı oranının % 10,5 üzerinden hesaplanması kuralı 28.08.2008 tarih ve 20081 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanarak 01.10.2008 tarihinde yürürlüğe giren Genel Sağlık Sigorta Yönetmeliğinin dışlanıldığı, bu yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren anılan dışlanılması idareleri ve istekli olabilecekleri bağlayıcıdır.		
Bu durumda, idarece ihalenin iptali gerekçeleri hukuken kabul edilebilecek nitelikte bulunmadığından, ihalenin idarece iptali işleni ile bu işlenin uygun bulunmasına ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlenin yürütmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.		
Anayasanın 138 üncü maddesinin dördüncü fıkrasında, yasa ve yürüme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uyarak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini pektiremeyeceği hükmü bulunmaktadır.		
Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında, Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlenin uygulanması halinde teklifi çok veya aşırı yüksek kararlaştırılan ve idari işlenin sadece hukuka aykırı olması kararlaştırılan birlikte gerçekleştirilmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28 üncü maddesinin birinci fıkrasında ise; Danıştay, Bölge İdare Mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin enasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gerçekleştirilen işlen teklisi etmeye veya yılmada bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde karardan idareye teklifinden bağlayarak otuz günü geçmeyeceği hükmü altına alınmıştır.		
Buna göre anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlen teklisi edilemesi gerekmektedir.		
Açıklanan nedenlerle;		
1- Kamu İhale Kurulunun 19.01.2009 tarihli ve 2009/ÖH.İ-258 sayılı Kararının iptaline,		
2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, ihalenin iptaline dair kararın iptaline,		
Oybirliği ile karar verildi.		
Dr. Nevaz Gül Başkan		
Hizmeti ECE II. Başkan	Ali Akın Kurul Üyesi	Kahraman 223K Kurul Üyesi
Ali Kemal AKOÇ Kurul Üyesi	Mehmet GÜREL Kurul Üyesi	Karim GÜZAR Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi		