

İhale Teknik Şartnamede maliyet bileşenleri farklı olan işe ilişkin açıklamalara yer verildiği ancak birim fiyat cetvelinde diyet kahvaltısı ve normal kahvaltısı için satır açılmadığı tek bir satır açıldığı görüldüğünden ihale dökümanından * sayılarının ayrıştırılmaması nedeniyle isteklilerin maliyet hesaplamada tereddüde düşeceği ve sözleşmenin ifası sürecinde de hakkaniyete aykırı sonuçların doğacağı kanaatine varılmış olup söz konusu iddianın reddine karar verilmesi yolundaki Kamu

**İhale Kurulu kararının bu
kısmında hukuka uygunluk
bulunmamaktadır gerekçesiyle
dava konusu işlemin iptaline
ait mahkeme ihale kararı**

Toplantı No	: 2024/010
Gündem No	: 21
Karar Tarihi	: 06.03.2024
Karar No	: 2024/MK-23

BASVURU SAHİBİ:

Osmanlı Kurumsal Hizmetler Danışmanlık A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

MANISA CELAL BAYAR ÜNİVERSİTESİ Araştırma ve Uygulama Hastanesi

BASVURUYA KONU İHALE:

2023/1102129 İhale Kayıt Numaralı "HAFSA SULTAN HASTANESİ YEMEK HİZMET ALIMI" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Manisa Celal Bayar Üniversitesi Araştırma ve Uygulama Hastanesi tarafından yapılan 2023/1102129 ihale kayıt numaralı "Hafsa Sultan Hastanesi Yemek Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Osmanlı Kurumsal Hizmetler Danışmanlık A.Ş. itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 06.03.2024 tarihli ve 2023/UH.II-1521 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Osmanlı Kurumsal Hizmetler Danışmanlık Anonim Şirketi tarafından açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 31.01.2024 tarihli E: 2023/2295, K: 2024/151 sayılı kararı ile "Teknik Şartname'nin 28-30'uncu sayfalarında 15 Günlük Örnek Nöbetçi Personel + Hasta + Hasta Refakatçi Sabah Kahvaltısı menüsünde sabah kahvaltısının içecek hariç 4 çeşit/kap olarak verildiği, aynı Şartname'nin 36-37 sayfalarında yer verilen İki Haftalık Örnek Diyet Kahvaltısı Menüünde ise diyet kahvaltılarının içecek hariç 3 çeşit/kap olarak verildiği, Teknik Şartname'nin 38'inci sayfasında "... Diyet kahvaltılarında ise çay ve süt dışında diyet uzmanlığımızca belirlenecek üç çeşit gıda verilir." düzenlemesinin yapıldığı, Teknik Şartname'nin yine 38'inci sayfasında "11. Sabah kahvaltıları: İhale teknik şartnamesinde belirtilen gramajlar ve verilme sıklığı esas alınmak üzere çay, süt ve meyve suyu dışında haftada 7 gün 4 çeşit (örn: yağ, reçel, peynir, yumurta) yiyecek verilir." düzenlemesi ve teknik şartnamede yer personel+hasta+hasta refakatçi sabah kahvaltısı ve diyet kahvaltılarının çeşit/kap sayılarına, içeriklerinin ve gramaj miktarlarının birbirinden farklı olduğu, örneğin normal personel+hasta+hasta refakatçi sabah kahvaltısında beyaz-kaşar peynir 50 gr, siyah zeytin 30 gr, yumurta 50 gr olarak verilmişken; diyet sabah kahvaltısı örnek menüsünden hareketle tuzsuz peynir 40 gr, yeşil zeytin 25 gr, yumurta 60 gr olarak verildiği, bir başka deyişle sabah kahvaltıları ile diyet kahvaltılarının gramaj ve miktarlarının birbirinden farklı olduğu, ancak Birim Fiyat Teklif Cetvelinde her iki kahvaltı için tek bir satır açıldığı "360.000 Öğün NÖBETÇİ PERSONEL+HASTA+HASTA REFAKATÇİ SABAH KAHVALTISI", Bu durumda personel+hasta+hasta refakatçi sabah kahvaltısı ve diyet kahvaltı için ayrı ayrı iş kalemi belirlemesi yapılmadığı, birim fiyat teklif cetvelinde ayrı bir satır açılmadığından, 360.000 öğün kahvaltının ne kadarının diyet kahvaltı ne kadarının ise normal kahvaltı olduğunun belirtilmemesi nedeniyle sağlıklı teklif hazırlanamayacağı," iddiaları yönünden; Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Hizmet alımı ihalelerinde sınır değer tespiti ve aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı 79'uncu maddesinde "79.2.6. Malzemeli yemek hizmet alımı ihalelerinde aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesinde kullanılmak üzere teknik şartnamede aşırı iki haftalık örnek menü düzenlemesi yapılır ve bu menüde yer alan yemeklerin içerikleri ile çığ girdi miktarları belirtilir." düzenlemesi yer almaktadır. Birim fiyat teklif cetvelinde öğün ve miktarlarına ilişkin olarak, "İhale kayıt numarası :2023/1102129

A ¹		B ²			
Sıra No	İş Kaleminin Adı ve Kısa Açıklaması	Birimi	Miktarı	Teklif Edilen Birim Fiyat	Tutarı
1	ARA KAHVALTI	öğün	100.000		
2	DIYET YEMEĞİ ÖĞLE+AKŞAM	öğün	145.000		
3	nöbetçi personel+ hasta+ hasta REFAKATÇİ SABAH KAHVALTISI	öğün	360.000		
4	PERSONEL YEMEĞİ ÖĞLE+ AKŞAM	öğün	450.000		
5	HASTA + HASTA REFAKATÇİ ÖĞLE + AKŞAM YEMEĞİ	öğün	400.000		
TOPLAM TUTAR (K.D.V Hariç)					

şeklinde belirlendiği. Teknik Şartname'nin "Özellikler" başlıklı 9.16 maddesinde "10. ... Diyet kahvaltılarında ise çay ve süt dışında diyet uzmanlığımızca belirlenecek üç çeşit gıda verilir 1 1 . Sabah kahvaltıları: İhale teknik şartnamesinde belirtilen gramajlar ve verilme sıklığı esas alınmak üzere çay, süt ve meyve suyu dışında haftada 7 gün 4 çeşit (örn: yağ, reçel, peynir, yumurta) yiyecek verilir. Hazır ürünlerin markası hastane idaresi tarafından belirlenir. Süt ve meyve suyu çay yerine verilebilir." düzenlemesi yer almaktadır. Uyuşmazlıkta, Teknik Şartnamede maliyet bileşenleri farklı olan normal kahvaltı ve diyet kahvaltısına ilişkin açıklamalara yer verildiği ancak birim fiyat cetvelinde diyet kahvaltısı ve normal kahvaltı için satır açılmadığı, "NÖBETÇİ PERSONEL+ HASTA+ HASTA REFAKATÇİ SABAH KAHVALTISI" şeklinde tek bir satır açıldığı görüldüğünden, ihale dökümanından diyet veya normal kahvaltı sayılarının ayrıştırılamaması nedeniyle isteklilerin maliyet hesaplamada tereddüde düşeceği ve sözleşmenin ifası sürecinde de hakkaniyete aykırı sonuçların doğacağı kanaatine varılmış olup, söz konusu iddianın reddine karar verilmesi yolundaki Kamu İhale Kurulu kararının bu kısmında hukuka uygunluk 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 hükmüne 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 06.03.2024 tarihli ve 2023/UH.II-1521 sayılı kararının iptaline,
- 2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.