

ihale onaylandıktan ve yasada öngörülen süre geçtikten sonra takdir yetkisine dayalı olarak ihalenin iptal edilebileceğine ilişkin mevzuatta bir düzenleme bulunmadığı hususları birlikte değerlendirildiğinde, dava konusu Kurul Kararında hukuka uygunluk bulunmadığı hk

Toplantı No	: 2020/018
Gündem No	: 59
Karar Tarihi	: 21.04.2020
Karar No	: 2020/MK-86

BAŞVURU SAHİBİ: Promise Çevre Sağlığı İlaçları Ve Hizmetleri İthalat İhracat Sanayi Ticaret Limited Şirketi
İHALEYİ YAPAN İDARE: Halk Sağlığı Genel Müdürlüğü Sağlık Bakanlığı Bakan Yardımcılıkları
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2019/446796 İhale Kayıt Numaralı "16 Kalem Biyosidal Ürün Alımı" İhalesi
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
KARAR:

Halk Sağlığı Genel Müdürlüğü tarafından yapılan 2019/446796 ihale kayıt numaralı "16 Kalem Biyosidal Ürün Alımı" ihalesine ilişkin olarak Promise Çevre Sağlığı İlaçları ve Hiz. İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 05.02.2020 tarihli ve 2020/UM.II-282 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Promise Çevre Sağlığı İlaçları ve Hiz. İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 07.04.2020 tarihli E:2020/480, K:2020/792 sayılı kararında "...Yukarıda aktarılan Kanun ve İdari şartname hükümleri birlikte incelendiğinde; ihale komisyonu kararı üzerine idarenin bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etme gerekçelerini belirtmek suretiyle ihaleyi iptal etme takdir yetkisinin bulunduğu, ihale komisyonunun gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunulacağı, ihale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylayacağı veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal edeceği, ihale kararın onaylanması halinde ihalenin geçerli olacağı, ihalenin iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılacağı, davaya konu ihaleye ilişkin 07.11.2019 tarihli ihale komisyonu kararının, ihale yetkilisi tarafından 11.11.2019 tarihinde onaylandığı, söz konusu komisyon kararı ile anılan ihalenin 11. kısmının davacı şirket üzerinde bırakıldığı, dava dışı Biz Kimya İlaç Makine Mühendislik İnş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun tarihli ve 2019/UM.II-1708 sayılı kararı ile ihalenin 11. kısmına ilişkin olarak itirazın şikâyet başvurusunun reddine karar verilerek ihalenin 11. kısmının kesinleştiği, söz konusu Kurul Kararına karşı yargı yoluna başvurulduğu ve iptali edildiğine ilişkin dosyaya bilgi ve belge sunulmadığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, 16 Kalem Biyosidal Ürün Alımı ihalesinin davaya konu olan 11. kısmının yaklaşık maliyetinin piyasa araştırması yapılarak 4.381.000,00 TL olarak belirlendiği, 07.11.2019 tarihli ihale komisyon kararı ile Biz Kimya İlaç Makine Mühendislik İnş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin bahse konu ihalenin 11. kısmında değerlendirme dışı bırakıldığı ve ihalenin 11. kısmının davacı şirket üzerinde bırakıldığı, davacı şirketin teklifinin 3.770.000,00 TL olduğu ve yaklaşık maliyetin altında olduğu, teklifi değerlendirme dışı bırakılan Biz Kimya İlaç Makine Mühendislik İnş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin itirazın şikâyet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 26.12.2019 tarihli ve 2019/UM.II-1708 sayılı kararı ile ihalenin 11. kısmına ilişkin olarak itirazın şikâyet başvurusunun reddine karar verildiği, uzman üye hariç 07.11.2019 tarihli ihale komisyonu ile 15.01.2020 tarihli ihale komisyonu üyelerinin aynı kişiler, ihale yetkilisinin aynı kişi olduğu, yaklaşık maliyetin belirlenmesinde usulsüzlük yapıldığına ve sorumlular hakkında yasal işlem yapıldığına ilişkin dosyaya bilgi ve belge sunulmadığı, ihale komisyonu kararı üzerine idarenin bütün teklifleri reddederek iptal gerekçelerini belirtmek suretiyle ihaleyi iptal etme takdir yetkisinin bulunduğu, ancak ihale yetkilisi tarafından bu yetkinin ihale komisyonu karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde kullanılabileceği, ihale yetkilisi tarafından, ihale komisyonu kararının onaylanması halinde ihalenin geçerli olacağı, ihale onaylandıktan ve yasada öngörülen süre geçtikten sonra takdir yetkisine dayalı olarak ihalenin iptal edilebileceğine ilişkin mevzuatta bir düzenleme bulunmadığı hususları birlikte değerlendirildiğinde, dava konusu Kurul Kararında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır..." 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 05.02.2020 tarihli ve 2020/UM.II-282 sayılı kararının "Fazla ödenen başvuru bedelinin başvuru sahibinin yazılı talebi halinde iadesine" kısmı hariç olmak üzere iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, bahse konu ihalenin 11'inci kısmına ilişkin olarak alınan ihalenin iptali kararının iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.