

ihaledeki maliyet miktarlarının ve buna bağlı yapılacak ödemelerin bedellerin yüksekliği ile davacı şirketin teklifiyle ihale kararıyla ihale üzerine bırakılan şirketi teklifi arasındaki fark dikkate alındığında davacı şirketin itirazın şikayet başvurusunun reddine dair Kamu İhale Kurul kararının uygulanması halinde hak ihlali doğurabileceği ve davacı şirketle birlikte kamunun telafisi güç veya imkansız zararına neden olabileceği sonucuna ulaşılmış olup yürütmenin

**durdurulmasına karar
verilmiştir**

**ihaledeki maliyet
miktarlarının ve buna bağlı
yapılacak ödemelerin
bedellerin yüksekliği ile
davacı şirketin teklifiyle
ihale kararıyla ihale üzerine
bırakılan Şirketi teklifi
arasındaki fark dikkate
alındığında davacı şirketin
itirazın şikayet başvurusunun
reddine dair Kamu İhale Kurul
kararının uygulanması halinde
hak ihlali doğurabileceği ve
davacı şirketle birlikte
kamunun telafisi güç veya**

**imkansız zararına neden
olabileceği sonucuna
ulaşılması olup yürütmenin
durdurulmasına karar
verilmiştir**

Toplantı No	: 2021/015
Gündem No	: 53
Karar Tarihi	: 14.04.2021
Karar No	: 2021/MK-165

BAŞVURU SAHİBİ:

AC Turizm Taşım. İnş. ve San. Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Ankara Tedarik Bölge Başkanlığı (MSB) Milli Savunma Bakanlığı MSB Bağlıları

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/522379 İhale Kayıt Numaralı "Personel Taşıma Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

M.S.B Ankara Tedarik Bölge Başkanlığı tarafından yapılan 2020/522379 ihale kayıt numaralı "Personel Taşıma Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak AC Turizm Taşım. İnş. ve San. Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 03.02.2021 tarihli ve 2021/UH.I-319 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı AC Turizm Taşım. İnş. ve San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 12. İdare Mahkemesinin 29.03.2021 tarihli ve E: 2021/333 sayılı kararında "...Bakılan davada, davacı şirket üzerine ihale bırakılmışken, sonradan davacının geçici teminat mektubunun, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 10. maddesiyle eklenen ve 20.10.2020 tarihinden itibaren yürürlüğe giren "4734 sayılı Kanunun 34.ç maddesi uyarınca, bu teminat mektubu her ne suretle olursa olsun haczedilemez ve üzerine ihtiyati tedbir konulamaz." ibaresini içermediğinin tespit edilmesi üzerine 25.12.2020 tarihli ihale kararıyla teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, mezkur ihalenin ilanının 26.10.2020 tarihinde yapıldığı, yani ihalenin ilan edildiği tarih itibarıyla mezkur ibarenin eklenmesine ilişkin hükmün yürürlükte olduğu ancak düzenlemeye konu ibarenin zaten 4734 sayılı Kanunun 34/4 maddesinde yer alan ve tüm idareleri bağlayan bir amir hüküm olduğu, isteklilerin yeterliliğine ilişkin bir husus olmadığı ve işin yürütülmesi aşamasında idare ve istekliler açısından herhangi bir sorun teşkil etmeyeceği, ayrıca bu ibarenin yer alıp almamasının esasa etkili bir husus olmadığı, Kanunun emredici hükmü hakkında bilgilendirme/hatırlatma mahiyetinde bir ibare olduğu, bu kapsamda düzeltici işlem belirlenmesine karar verilmesi gerektiği, öte yandan davacının geçici teminat mektubunu aldığı Halk Bank A.Ş. tarafından Milli Savunma Bakanlığı Ankara Personel Bölge Başkanlığına 30.12.2020 tarihinde gönderilen yazıda da ilgili ibarenin kabul ve beyan edildiğinin belirtildiği, davacı şirketin teklifiyle, 25.12.2020 tarihli ihale kararıyla ihale üzerine bırakılan Koçlar Turizm Taşımacılık Petrol İnşaat Gıda Hayvancılık İthalat İhracat Sanayi Ticaret Limited Şirketi'nin teklifi arasında 337.104,00-TL'lik bir fark olduğu, esasa müessir olmayan, isteklilerin yeterliliğiyle ilgisi olmayan bir ibarenin yer alamadığı gerekçe gösterilerek alınan 25.12.2020 tarihli kararla, 337.104,00-TL'lik fazladan bir kamu yüküne sebep bulunduğu hususları birlikte değerlendirildiğinde dava konusu işlemden hukuka uyarlık görülmemiştir. Diğer taraftan, ilgili ihaledeki maliyet miktarlarının ve buna bağlı yapılacak ödemelerin bedellerin yüksekliği ile davacı şirketin teklifiyle, 25.12.2020 tarihli ihale kararıyla ihale üzerine bırakılan Koçlar Turizm Taşımacılık Petrol İnşaat Gıda Hayvancılık İthalat İhracat Sanayi Ticaret Limited Şirketi'nin teklifi arasındaki 337.104,00-TL'lik fark miktarı dikkate alındığında, davacı şirketin itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair Kamu İhale Kurulunun 03.02.2021 tarih ve 2021/UH.I-319 sayılı işlemin uygulanması hâlinde, hak ihlali doğurabileceği ve davacı şirketle birlikte kamunun telafisi güç veya imkansız zararına neden olabileceği sonucuna ulaşılmıştır..." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına 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 gün 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 03.02.2021 tarihli ve 2021/UH.I-319 sayılı kararının iptaline

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, AC Turizm Taşım. İnş. ve San. Tic. Ltd. Şti. teklifinin değerlendirmeye alınması yönünde 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.