

ihale kapsamında sunulan hizmet yeterlilik belgesinin kendi mutfağına ilişkin olmadığı başka bir ihale kapsamında üstlendiği iş kapsamında üstlenilen işin görüleceği yerin mutfağına ilişkin olması 1

Toplantı No	: 2021/047
Gündem No	: 64
Karar Tarihi	: 24.11.2021
Karar No	: 2021/MK-455

BAŞVURU SAHİBİ:

Gençocak Yem.Tem.Serhizm.İnş.Nak.Tur. İlyaz.Tic.Ltd.Şti.-Uğraş GıdaSan. veTic. Ltd.Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Prof.Dr.Cemil Taşcıoğlu Şehir Hastanesi Sağlık Bakanlığı Bakan Yardımcılıkları

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/693129 İhale Kayıt Numaralı "36 Aylık Malzeme Dahil Yemek Pişirme, Kahvaltı Hazırlama, Dağıtım Ve Sonrası Yemek Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Prof. Dr. Cemil Taşcıoğlu Şehir Hastanesi Başhekimliği tarafından yapılan 2020/693129 ihale kayıt numaralı "36 Aylık Malzeme Dahil Yemek Pişirme, Kahvaltı Hazırlama, Dağıtım ve Sonrası Yemek Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Gençocak Yemekhane Tem. Ser. Hiz. İnş. Nak. Tur. Bil. Yaz. Tic. Ltd. Şti. – Uğraş Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-959 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Gençocak Yemekhane Tem. Ser. Hiz. İnş. Nak. Tur. Bil. Yaz. Tic. Ltd. Şti. – Uğraş Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 2. İdare Mahkemesi'nin 04.11.2021 tarihli ve E:2021/1606 sayılı kararında "...Dava, davacı şirket tarafından, Prof. Dr. Cemil Taşcıoğlu Şehir Hastanesi Başhekimliği tarafından 09.02.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen '36 aylık malzeme dahil yemek pişirme, kahvaltı hazırlama dağıtım ve sonrası yemek hizmet alımı' ihalesine ilişkin olarak yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair 07.05.2021 tarih ve 2021/UH.I-959 sayılı Kurul kararının, ihale üzerinde bırakılan Kardelen Organizasyon Hizmetleri Reklam Turizm Gıda Temizlik Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi adına düzenlenen hizmet yeterlilik belgesinin istenilen şartları taşımadığı yönündeki birinci iddiasının reddine ilişkin kısmının iptali istemiyle açılmıştır.

...

Uyuşmazlıkta, ihale üzerinde bırakılan Kardelen Organizasyon Hiz. Rek. Tur. Gıda Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti'nin 01.01.2018 tarihi ile 31.12.2020 tarihleri aralığını kapsayan 'Sağlık Bakanlığı Recep Tayyip Erdoğan Üniversitesi Eğitim ve Araştırma Hastanesinin 2018-2019-2020 yıllarına ait malzemeli yemek pişirme ve sonrası hizmet alım işi' ihalesinin, iş ortaklığı olarak üzerinde bırakıldığı, 26.02.2020 tarihinde başvuruda bulunarak, yüklenicisi olduğu iş kapsamında hizmet yeri yeterlik belgesi başvurusunda bulunduğu, bu başvuru üzerine adına, 10.04.2020-10.04.2022 tarih aralığını kapsayan 10.04.2020 tarihli belgenin düzenlendiği, 09.02.2021 tarihinde iş bu davaya konu ihalenin gerçekleştirildiği, hizmet yeri belgelendirme faaliyetinin TSE Yönetim Kurulu tarafından kabul edilen ve yayınlanan TSE Belgelendirme Yönergesi ve TSE Hizmet Yeri Belgelendirme Usul ve Esasları çerçevesinde yürütüldüğü, ihale üzerinde bırakılan Kardelen Organizasyon Hiz. Rek. Tur. Gıda Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti'nin hizmet yeri yeterlik belgesi başvurusu ile ihale tarihinde yürürlükte bulunan Hizmet Yeri Belgelendirme Usul ve Esaslarda, esasen Türk Standartları Enstitüsü tarafından düzenlenen belgelerin geçerlilik süresinin bir yıl olduğu, ancak bu sürenin bir yıl daha uzatılabileceği, belgeyi kuruluşun şartlarında değişiklik olması durumunda kuruluş, ilgili hizmet belgelendirme birimine 30 (otuz) gün içerisinde bildirmekle yükümlü olduğu, kuruluşun belgelendirme şartlarına uygunluğunu kaybettiğinin tespit edilmesi halinde belgenin iptal edileceğinin düzenlendiği, ihale üzerinde bırakılan dava dışı Kardelen Organizasyon Hiz. Rek. Tur. Gıda Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti'nin ihale kapsamında sunduğu hizmet yeterlilik belgesinin kendi mutfağına ilişkin olmadığı, başka bir ihale kapsamında üstlendiği iş kapsamında üstlenilen işin görüleceği yerin mutfağına ilişkin olduğu, bir başka ifadeyle sözleşme esasına dayalı olduğu, bu kapsamda Kardelen Organizasyon Hiz. Rek. Tur. Gıda Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti. hakkında ihale sözleşmesi kapsamında üstlenilen işin süresi dikkate alınmak suretiyle 2018-2019-2020 yıllarını kapsayacak şekilde hizmet yeri yeterlik belgesi düzenlenebileceği, ancak sözleşme süresini aşan 10.04.2020-20.04.2022 tarihlerini kapsayacak şekilde belgenin düzenlendiği, dolayısıyla ihale dokümanı dikkate alındığında, ihale tarihi (09.02.2021) itibariyle geçerli hizmet yeri yeterlik belgesinin varlığından söz edilemeyeceğinden, davacının itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Öte yandan, dava konusu Kurul kararının açıkça hukuka aykırı olduğu tespit edilen kısmının uygulanmaya devam etmesi halinde telafisi güç ve imkânsız zararlar oluşabileceği kanaatine varıldığından, dava konusu edilen kısmı yönünden dava konusu Kurul kararının yürütmesinin durdurulması gerekmektedir. ..." gerekçesiyle dava konusu Kurul kararının ihale üzerinde bırakılan şirketin ihale kapsamında sunduğu hizmet yeri yeterlik belgesine ilişkin iddiasının reddine yönelik kısmının yürütmesinin 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 günü geçmeyeceği 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 07.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-959 sayılı kararının birinci iddia ile ilgili kısmının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.