

**İş Bitirme Belgesinin belgeye konu işin 24 aylık süresinin bulunmasına karşın, sözleşme tarihinden yaklaşık 4 ay sonra kabul tarihinin yapıldığına ilişkin ibareler içerdiği, dolayısıyla söz konusu belgede tutarsızlıkların bulunduğu, öte yandan davacı tarafından sunulan ve idare tarafından iş deneyim belgesinin iptal edilmesi**

Toplantı No	: 2023/015
Gündem No	: 21
Karar Tarihi	: 22.02.2023
Karar No	: 2023/MK-31

**BASVURU SAHİBİ:**

Dth Sağlık Hizmetleri Tic. A.Ş.

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

İl Sağlık Müdürlüğü SAĞLIK BAKANLIĞI BAKAN YARDIMCILIKLARI

**BASVURUYA KONU İHALE:**

2022/983854 İhale Kayıt Numaralı "24 AYLIK STERİLİZASYON VE DEZENFEKSİYON HİZMET ALIMI" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:****KARAR:**

Zonguldak İl Sağlık Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/983854 ihale kayıt numaralı "24 Aylık Sterilizasyon ve Dezenfeksiyon Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Dth Sağlık Hizmetleri Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 28.12.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1687 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Dth Sağlık Hizmetleri Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 4. İdare Mahkemesinin 09.02.2023 tarih ve E:2023/62, K:2023/280 sayılı kararında "...Dava dosyasının incelenmesinden; Zonguldak İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 01.11.2022 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "24 Aylık Sterilizasyon ve Dezenfeksiyon Hizmet Alımı" ihalesine 2 istekli tarafından teklif sunulduğu, 10.11.2022 tarihli ihale komisyonu kararı ile, ihalenin Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından bırakıldığı, davacı şirketin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği, bunun üzerine davacı tarafından ihaleyi gerçekleştiren idareye 18.11.2022 tarihinde şikâyet başvurusu yapıldığı, anılan başvurunun, Zonguldak Valiliği İl Sağlık Müdürlüğü'nün 25.11.2022 tarih ve E-77872956 sayılı işlemi ile reddedildiği, akabinde davacı tarafından, 05.12.2022 tarih ve 64379 sayılı ile Kamu İhale Kurumu kayıtlarına alınan 05.12.2022 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, bu başvurunun da 28.12.2022 tarih ve 2022/UH.I-1687 sayılı Kurul kararı ile reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyumsuzlukta, davacı tarafından düzenlenen itirazın şikâyet başvurusuna ait 05.12.2022 tarihli dilekçede, "İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan iş deneyim belgesinin ihale konusu işin benzer iş tanımına uygun olmadığı, mevzuat gereği sağlanması gereken esasa ve şekle ilişkin geçerlik şartlarının sağlanmadığı ve asgari benzer iş deneyim tutarının karşılanmadığı" iddialarına yer verildiği, dava dilekçesinde ise "İhale üzerinde bırakılan Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından sunulan iş deneyim belgesinin tarihini hatalı olduğu, nitekim ihale konusu işin süresi sona ermeden iş deneyim belgesi düzenlenmesinin mümkün olmadığı, ayrıca iş deneyim belgesinin tutarının da hatalı olduğu, belgenin geçerli kabul edilmesinin mümkün olmadığı" yönünde iddialara yer verildiği görülmekte olup; her ne kadar davalı idare ve müdahil tarafından, "Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada Kurul kararı içeriğiyle sınırlı inceleme yapılacağı, dava dilekçesinde yer verilen yeni iddiaların incelenmesinin reddedilmesi gerektiği" yönünde iddialara yer verilmiş ise de, 05.12.2022 tarihli itirazın şikâyet dilekçesindeki iddiaların, dava dilekçesinde yer alan iddiaları kapsadığı, dolayısıyla yeni iddia niteliğinde olmadığı değerlendirildiğinden, davalı idarenin ve müdahilin aksi yöndeki iddiası yerinde görülmemiştir.

Dosya kapsamında bulunan bilgi ve belgeler bu çerçevede incelendiğinde; ihale üzerinde bırakılan Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından, yeterlik bilgileri tablosunun "Mesleki ve Teknik Yeterliğe İlişkin Bilgiler" sütununun "EKAP'ta Kayıtlı Olan İş Deneyim Belgesi" satırında, "2020/295749-4309395-1-2" numaralı İş Bitirme Belgesinin beyan edildiği, İstanbul Taksim Eğitim ve Araştırma Hastanesi tarafından düzenlenen 09.08.2022 tarihli bahse konu iş bitirme belgesinde,

"İşin adı: Taksim Eğitim ve Araştırma Hastanesi 24 Aylık Merkezi Sterilizasyon Ünitesi Hizmet Alımı  
Yüklenicinin adı: Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi  
Sözleşme tarihi: 06.08.2020  
İhale tarihi: 16.07.2020  
Kabul tarihi: 01.12.2020

Belge tutarı: 3.182.194,03 TRY" ifadelerinin yer aldığı, belgeye konu işin 24 aylık süresinin bulunmasına karşın, sözleşme tarihinden yaklaşık 4 ay sonra kabul tarihinin yapıldığına ilişkin ibareler içerdiği, dolayısıyla söz konusu belgede tutarsızlıkların bulunduğu, öte yandan davacı tarafından sunulan ve Taksim Eğitim ve Araştırma Hastanesince düzenlenen 17.01.2023 tarih ve E-62190176-869-207216652 sayılı işlemle, müdahilin uyumsuzluğa konu ihalede kullandığı 2020/295749-4309395-1-2 EKAP kayıt numaralı iş deneyim belgesinin iptal edildiği, bu hususun müdahil tarafından da kabul edildiği anlaşılmaktadır.

Bu durumda, ihalelere yönelik işlem ve belgelerin sıkı şekil koşullarına tabi tutuldukları da göz önünde bulundurulduğunda; her ne kadar ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan iş deneyim belgesinin ihale konusu iş ve benzer iş tanımına uygun olduğu ve belge tutarının güncellenmesi neticesinde, İdari Şartname'nin 7.5'inci maddesine göre sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarının karşılandığı görülmekte ise de, müdahil Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi adına düzenlenen "2020/295749-4309395-1-2" numaralı İş Bitirme Belgesinin kendi içerisinde tutarsızlıklar içerdiği ve daha sonra Taksim Eğitim ve Araştırma Hastanesinin 17.01.2023 tarih ve E-62190176-869-207216652 sayılı işlemi ile iptal edildiği anlaşıldığından, davacının uyumsuzluğa konu iddialarının reddine ilişkin Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uyurluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin iptaline, ..." 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 gün 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 28.12.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1687 sayılı kararının 2'nci iddia ile ilgili değerlendirmelerin iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Global Hijyen Sağlık San. ve Tic. A.Ş.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.