

ihalede temin edilecek kömürün nakliyesinin yapılmasını kapsadığı dolayısıyla mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için davacı tarafından sunulan iş deneyim belgesinin idari şartnameye uygun olduğu anlaşıldığından, iş deneyim belgesinin idari şartnameye uygun olmadığı gerekçesiyle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmaması

Toplantı No	: 2022/023
Gündem No	: 7
Karar Tarihi	: 20.04.2022
Karar No	: 2022/MK-128

BAŞVURU SAHİBİ:

Ahmet Özdilek

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Hakkari Yüksekova Sosyal Yardımlaşma Ve Dayanışma Vakfı

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/730944 İhale Kayıt Numaralı "İlçemiz Merkez, Belde, Köy Ve Bağlı Mezralarında İkamet Eden Dar Gelirli 11000 Aileye 15950 Ton Kömür Yardımının Evlerine Kapı Teslimi İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Hakkari Yüksekova Sosyal Yardımlaşma ve Dayanışma Vakfı tarafından yapılan 2021/730944 ihale kayıt numaralı "İlçemiz Merkez, Belde, Köy ve Bağlı Mezralarında İkamet Eden Dar Gelirli 11000 Aileye 15950 Ton Kömür Yardımının Evlerine Kapı Teslimi İşi" ihalesine ilişkin olarak Ahmet Özdilek itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 05.01.2022 tarihli ve 2022/UH.I-23 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Akmanlar Taş. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 23. İdare Mahkemesinin 15.03.2022 tarihli E:2022/137 sayılı kararında "Dosyanın incelenmesinden, 2021/730944 ihale kayıt numaralı "İlçemiz Merkez, Belde, Köy ve Bağlı Mezralarında İkamet Eden Dar Gelirli 11000 Aileye 15950 Ton Kömür Yardımının Evlerine Kapı Teslimi İşi" ihalesinin Hakkari Yüksekova Sosyal Yardımlaşma ve Dayanışma Vakfı tarafından açık ihale usulü ile 08.12.2021 tarihinde yapıldığı, ihalenin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi davacı üzerinde kaldığı, ihalede istekli olan Ahmet Özdilek tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu neticesinde mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için sunulan iş deneyim belgesinin idari şartnameye uygun olmadığı gerekçesiyle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlığa konu "İlçemiz Merkez, Belde, Köy ve Bağlı Mezralarında İkamet Eden Dar Gelirli 11000 Aileye 15950 Ton Kömür Yardımının Evlerine Kapı Teslimi İşi" ihalesine ilişkin hazırlanan İdari Şartnamenin 7.6. maddesinde, kamu veya özel sektörde yapılmış her türlü nakliye işlerinin benzer iş olarak kabul edileceğinin kurala bağlandığı görülmektedir.

Davacı tarafından ihale kapsamında sunulan iş deneyim belgesi incelendiğinde, Yüksekova İlçe Milli Eğitim Müdürlüğüne gerçekleştirilen "2018-2019 Eğitim Öğretim Yılı Temel Eğitim Okullarına 2600 Ton Kömür Alımı" işinin benzer iş olarak sunulduğu, bahse konu ihaleye ilişkin Teknik Şartnamede kömürlerin yüklenmesi, nakliyesi, okul ambarlarında istiflenmesi ve çevrenin temizlenmesi ile bu işlerin takibi ve masraflarının yükleniciye ait olduğunun belirtildiği, ayrıca ihale sözleşmesinde ihaleye konu malın merkez belde ve köy temel eğitim okullarının depolarına teslim edileceğinin ifade edildiği anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, Hakkari Yüksekova Sosyal Yardımlaşma ve Dayanışma Vakfının 2021/730944 ihale kayıt numaralı "İlçemiz Merkez, Belde, Köy ve Bağlı Mezralarında İkamet Eden Dar Gelirli 11000 Aileye 15950 Ton Kömür Yardımının Evlerine Kapı Teslimi İşi" ihalesinde kamu veya özel sektörde yapılmış her türlü nakliye işlerinin benzer iş olarak kabul edileceğinin kurala bağlandığı, davacının benzer iş olarak sunduğu Yüksekova İlçe Milli Eğitim Müdürlüğüne "2018-2019 Eğitim Öğretim Yılı Temel Eğitim Okullarına 2600 Ton Kömür Alımı" işinin de temin edilecek kömürün nakliyesinin yapılmasını kapsadığı, dolayısıyla mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için davacı tarafından sunulan iş deneyim belgesinin idari şartnameye uygun olduğu anlaşıldığından, iş deneyim belgesinin idari şartnameye uygun olmadığı gerekçesiyle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Öte yandan, dava konusu işlemin yürütülmeye devam edilmesi halinde ihale işlemlerine devam edilecek olması nedeniyle telafisi güç zararlar ortaya çıkabilecektir." 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 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 geçmeyeceği hükmü 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 05.01.2022 tarihli ve 2022/UH.I-23 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.