

istekli olabilecek konumda bulunanların ancak ön yeterlik ve/veya ihale dokümanının verilmesi, ön yeterlik ve/veya ihale ilanında veya ön yeterlik ve/veya ihale dokümanında yer verilen düzenlemeler ve/veya bu düzenlemeler ile idari uygulamalar arasındaki uyumsuzluklara ilişkin iddialar dayanak gösterilerek itirazın şikâyet başvurusuna gidebilecekleri; istekli konumunda bulunanların ise istekli olabilecek kişilerin ileri sürebilecekleri iddialara ek olarak yeterlik

başvurularının veya
tekliflerin sunulması,
değerlendirilmesi ve ihalenin
sonuçlandırılmasına ilişkin
idari işlem veya eylemler
hakkında da itirazen şikâyete
gidebilecekleri sonucuna
varılmaktadır. ihale
dokümanını satın alıp,
ihaleye teklif veren davacı
şirketin, 4734 sayılı
Kanun'un aktarılan hükümleri
uyarınca istekli statüsünü
kazandığı açık olduğundan,
dava konusu ihalenin üzerinde
kalma ihtimali olup
olmadığına bakılmaksızın
ihale sürecindeki işlemlere

yönelik olarak şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabileceği kabul edilerek davacı şirketin itirazın şikâyet başvurusunda yer verilen iddialarının esasının incelenmesi gerekirken, bu husus gözetilmeksizin başvurunun ehliyet yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır. Nitekim benzer nitelikteki bir uyuşmazlıktaki yerel Mahkeme kararının onanmasına ilişkin Danıştay kararı da aynı doğrultudadır gerekçesiyle dava konusu

işlemin iptaline karar verilmiştir

Toplantı No	: 2019/019
Gündem No	: 7
Karar Tarihi	: 10.04.2019
Karar No	: 2019/MK-128

BAŞVURU SAHİBİ:

İda Klima Isıtma Soğutma Mühendislik Otomasyon Taahhüt Danışmanlık Enerji İç Ve Dış Ticaret Limited Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Eğitim Ve Araştırma Hastanesi-Gülhane Sağlık Bakanlığı Bakan Yardımcılıkları

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2018/543555 İhale Kayıt Numaralı "Gülhane Teknik Hizmetler 6 Kısım Yıllık Bakım Ve Arıza Onarım Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Gülhane Eğitim ve Araştırma Hastanesi Başhekimliği tarafından yapılan 2018/543555 ihale kayıt numaralı "Gülhane Teknik Hizmetler 6 Kısım Yıllık Bakım ve Arıza Onarım Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak İda Klima Isıtma Soğutma Mühendislik Otomasyon Taahhüt Danışmanlık Enerji İç ve Dış Ticaret Limited Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 16.01.2019 tarihli ve 2019/UH.IV-61 sayılı karar ile "Başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 4. İdare Mahkemesinin 22.03.2019 tarihli E:2019/352, K:2019/651 sayılı kararında "Dava dosyasının incelenmesinden; Gülhane Eğitim ve Araştırma Hastanesi Başhekimliği tarafından 06/12/2018 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Gülhane Teknik Hizmetler 6 Kısım Yıllık Bakım ve Arıza Onarım Hizmet Alımı" ihalesinin 4.kısımına ilişkin davacının teklifi de dahil olmak üzere toplam iki teklifin sunulduğu, dava dışı Ekip Sıhhi Isıtma Soğ. Klima Tic. Ltd. Şti.nin ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlenerek ihalenin bu İstekli üzerinde bırakıldığı ve davacının teklifinin yaklaşık maliyetin üzerinde olması nedeniyle değerlendirmeye alınmadığı bu nedenle de ekonomik açıdan ikinci avantajlı teklif belirlenmediği, bunun üzerine davacı tarafından öncelikle 07/01/2019 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu bunun reddi üzerine 11/01/2019 tarihinde davalı idareye itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, anılan başvuruya ait dilekçede özetle; "İdareye yapılan şikâyet başvurusunun süresinde olduğu, ihale kararında imzası bulunan bir şahsın ihale oturumuna katılmadığı ve ihale üzerinde bırakılan isteklinin iş deneyimini tevsik amacıyla sunduğu iş deneyim belgesinin mevzuata aykırı olduğu" iddialarında bulunduğu, başvurunun, davacının korunmaya gereken bir hakkı ve menfaati olmadığından bahisle davaya konu Kamu İhale Kurulu'nun 16/01/2019 tarih ve 2019/UH.IV-61 sayılı kararı ile başvurunun ehliyet yönünden reddedilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda anılan mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden, istekli olabilecek konumda bulunanların ancak ön yeterlik ve/veya ihale dokümanının verilmesi, ön yeterlik ve/veya ihale ilanında veya ön yeterlik ve/veya ihale dokümanında yer verilen düzenlemeler ve/veya bu düzenlemeler ile idari uygulamalar arasındaki uyumsuzluklara ilişkin iddialar dayanak gösterilerek itirazın şikâyet başvurusuna gidebilecekleri; istekli konumunda bulunanların ise istekli olabilecek kişilerin ileri sürebilecekleri iddialara ek olarak yeterlik başvurularının veya tekliflerin sunulması, değerlendirilmesi ve ihalenin sonuçlandırılmasına ilişkin idari işlem veya eylemler hakkında da itirazın şikâyet gidebilecekleri sonucuna varılmaktadır.

Bu durumda; ihale dokümanını satın alıp, ihaleye teklif veren davacı şirketin, 4734 sayılı Kanun'un aktarılan hükümleri uyarınca istekli statüsünü kazandığı açık olduğundan, dava konusu ihalenin üzerinde kalma ihtimali olup olmadığına bakılmaksızın ihale sürecindeki işlemlere yönelik olarak şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabileceği kabul edilerek davacı şirketin itirazın şikâyet başvurusunda yer verilen iddialarının esasının incelenmesi gerekirken, bu husus gözetilmeksizin başvurunun ehliyet yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Nitekim benzer nitelikteki bir uyuşmazlıktaki yerel Mahkeme kararının onanmasına ilişkin Danıştay 13. Dairesi'nin 07/06/2017 tarih ve E:2017/615, K:2017/1857 sayılı kararı da aynı doğrultudadır." 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 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 16.01.2019 tarihli ve 2019/UH.IV-61 sayılı kararının iptaline

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının incelenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.