

kısmi teklife açık ihalede davacının itirazın şikâyetine konu ettiği kısmın yaklaşık maliyetinin tutarının 246.110,68-TL olduğu, yapılan güncelleme ile birlikte 2017 yılı için yaklaşık maliyeti 618.044-TL'ye kadar olan ihaleler için 3.707-TL başvuru ücreti belirlendiği görüldüğünden, itirazın şikâyet başvuru bedelinin belirlenmesinde davacının itirazın şikâyetine konu ettiği kısmın toplam yaklaşık maliyeti dikkate alınarak tutar belirlenmesi gerekirken, 7.415 TL

tutarındaki başvuru bedelinin Kurum hesaplarına yatırılmadığından bahisle davacının itirazen şikâyet başvurusunun şekil yönünden reddedilmesine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.” gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir

Toplantı No : 2019/014

Gündem No : 17

Karar Tarihi : 13.03.2019

Karar No : 2019/MK-96

BAŞVURU SAHİBİ:

QUENN BİLGİSAYAR SİSTEMLERİ SAN. VE TİC. LTD. ŞTİ. (İdari Mercii Tecavüzü)

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Edirne Kamu Hastane Birliđi Sağlık Bakanlığı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu

BAŖVURUYA KONU İHALE:

2014/26765 İhale Kayıt Numaralı "Kırtasiye Ve Gıda Malzemeleri" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Edirne İli Kamu Hastaneleri Birliđi Genel Sekreterliđi tarafından yapılan 2014/26765 İhale Kayıt Numaralı "Kırtasiye ve Gıda Malzemeleri Alımı" ihalesine iliŖkin olarak Quenn Bilgisayar Sistemleri San. ve Tic. Ltd. Ŗti. itirazen Ŗikâyet baŖvurusunda bulunmuŖ ve Kurulca alınan 31.05.2017 tarihli ve 2017/UM.IV-1474 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince baŖvurunun Ŗekil yönünden reddine" karar verilmiŖtir.

Davacı Quenn Bilgisayar Sistemleri San. ve Tic. Ltd. Ŗti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 26.12.2017 tarihli ve E:2017/2813, K:2017/3683 sayılı kararında "davanın reddine" karar verilmesi üzerine davacı tarafından yapılan temyiz baŖvurusu neticesinde DanıŖtay Onüçüncü Dairesinin 04.01.2019 tarihli ve E:2018/2317, K:2019/13 sayılı kararında " ...4734 sayılı Kanun'da itirazen Ŗikâyet baŖvuru bedeli kademeli olarak belirlenirken ihalenin yaklaŖık maliyeti esas alınmıŖ, ancak yaklaŖık maliyete iliŖkin "toplam ya da kısmi" Ŗeklinde herhangi bir nitelendirme yapılmamıŖtır.

Kısmi teklife açık ihalelerde ihaleyi gerekleŖtirecek idare tarafından tek bir ihale kayıt numarası alınmasına karŖın, alımın birden fazla kısımdan oluŖması nedeniyle belirlenen bir veya birden fazla kısma ayrı ayrı teklif alınabilmekte, isteklilerce her bir iŖ kısmına ayrı ayrı teklif vermek suretiyle iŖin tamamına teklif verilebileceği gibi, ihale dokümanında belirtilen kısımlardan yalnızca bazılarında da

teklif verilebilmektedir. Dięer bir deyişle tek bir ihale numarası altında ayrı ayrı ihale kısımları oluşabilmektedir. Bu itibarla, kısmi teklife açık ihalelerde bütün kısımlara teklif vermeyen istekliler açısından 4734 sayılı Kanun'un 53. maddesi uyarınca itirazın şikâyet bedeli olarak yatırılması gereken tutarın tüm ihalenin toplam yaklaşık maliyeti üzerinden değil itirazın şikâyetine konu edilen kısmi teklifin toplam yaklaşık maliyeti üzerinden hesaplanması gerekmektedir. Dosyanın incelemesinden, davacı tarafından 12.500,00-TL tutarındaki geçici teminatının gelir kaydedilmesi üzerine yapılan itirazın şikâyet başvurusunun, 4734 sayılı Kanun'un 53. maddesinin (J) bendinin (2) numaralı alt bendi uyarınca itirazın şikâyet yoluna başvuranlarca yatırılması zorunlu olan 7.415,00-TL başvuru bedelinin Kurum hesaplarına yatırılmadığı hususunun tespit edildiği, söz konusu eksikliğin davacı şirket tarafından giderilebilmesi için "www.ihale.gov.tr" internet adresi üzerinden yayınlandığı ve ayrıca tebligat yapıldığı, ancak başvuru bedelinin on günlük itirazın şikâyet süresi içinde ödenmediği gerekçesiyle şekil yönünden reddedildiği görülmüş; Dairemiz 26/10/2018 tarih ve E:2018/2317 sayılı ara kararı ile Sağlık Bakanlığında uyuşmazlığa konu ihalenin yaklaşık maliyetinin ne kadar olduğu, ihalenin kısmî teklife açık olup olmadığı, eğer kısmî teklife açık ise davacı üzerinde bırakılan kısmın yaklaşık maliyetinin ne kadar olduğu hususları sorulmuş, Edirne Valiliği İI Sağlık Müdürlüğü tarafından verilen cevapta ihalenin yaklaşık maliyet toplamının 1.413.396,06-TL olduğu, ihalenin kısmi teklife açık olduğu, davacının üzerinde bırakılan kısmın yaklaşık maliyetinin tutarının ise 246.110,68-TL olduğu bildirilmiştir. Bu itibarla, kısmi teklife açık ihalede davacının itirazın şikâyetine konu ettiği kısmın yaklaşık maliyetinin tutarının 246.110,68-TL olduğu, yapılan güncelleme ile birlikte 2017 yılı için yaklaşık maliyeti 618.044-TL'ye kadar olan ihaleler için 3.707-TL başvuru ücreti belirlendiği görüldüğünden, itirazın şikâyet başvuru bedelinin belirlemesinde davacının itirazın şikâyetine konu ettiği kısmın toplam yaklaşık maliyeti dikkate alınarak tutar belirlenmesi gerekirken, 7.415 TL

tutarındaki başvuru bedelinin Kurum hesaplarına yatırılmadığından bahisle davacının itirazen şikâyet başvurusunun şekil yönünden reddedilmesine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.” gerekçesiyle Ankara 14. İdare Mahkemesinin 26.12.2017 tarihli ve E:2017/2813, K:2017/3683 sayılı kararının bozulmasına ve 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 günü 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 31.05.2017 tarihli ve 2017/UM.IV-1474 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda 3.707 TL tutarındaki başvuru bedelinin tebligatın yapıldığı tarihten itibaren itirazen şikâyet başvuru süresi olan on (10) gün içerisinde Kurum hesaplarına yatırılması gerektiği hususunun başvuru sahibine ve/veya

vekiline yazılı olarak bildirilmesine ve başvuru bedeli eksikliğinin www.ihale.gov.tr adresinde başvuru süresinin sonuna kadar yayımlanmasına,

Oybirliđi ile karar verildi.