

**Mahkeme kararıyla iş deneyim belgesinde benzer işe uyan kısımların ayrıştırılması üzerine Ltd. Şti. tarafından sunulan iş deneyim belgesinin ihalede aranan asgari iş deneyimini karşılamadığı davalı idare tarafından da kabul edilmekte olup, bu yargı kararına rağmen, sunulan iş deneyim belgesinin sadece benzer işe uyan kısımlarının kabulünün mümkün olmadığı, söz konusu iş deneyim belgesinin ihale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik veya büyüklük bakımından benzerlik**

**gösterdiği, bu nedenle bütün olarak ihale konusu işe uygun olduğu gerekçesiyle yargı kararıyla iptaline karar verilen Kamu İhale Kurulu kararıyla aynı nitelikte olmak üzere tesis edilen dava konusu Kurul kararında hukuka ayarlık görülmemiştir. gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.**

<b>Toplantı No</b>	: 2018/041
<b>Gündem No</b>	: 61
<b>Karar Tarihi</b>	: 18.07.2018
<b>Karar No</b>	: 2018/MK-250

<b>BAŞVURU SAHİBİ:</b> ATM Destek Hiz. Dan. Medya İlet. İnş. San. Ve Tic. Ltd. Şti. – GSM Medya Sos. Sağ. Hiz. Org. Ltd. Şti. İş Ortaklığı (28.03.2018 tarih ve 2018/M.K.-118 Sayılı Kurul Kararı)
<b>İHALEYİ YAPAN İDARE:</b> Darülaceze Müessese Müdürlüğü
<b>BAŞVURUYA KONU İHALE:</b> 2017/474810 İhale Kayıt Numaralı "Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımı" İhalesi
<b>KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:</b>
<b>KARAR:</b>

Darülaceze Müessese Müdürlüğü tarafından yapılan 2017/474810 ihale kayıt numaralı "Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımı"ihalesine ilişkin olarak ATM Destek Hiz. Dan. Medya İlet. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. – GSM Medya Sos. Sağ. Hiz. Org. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından itirazden şikâyet başvurusunda bulunulmuş ve Kurulca alınan 13.12.2017 tarihli ve 2017/UH.I-3381 sayılı karar ile "...itirazden şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Bunun üzerine başvuru sahibi tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 27.02.2018 tarihli E:2018/194 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulmasına karar verdiği, Kamu İhale Kurulu'nun 28.03.2018 tarih ve 2018/MK-118 sayılı kararı gereğince başvuru sahibinin iddiasının esasının yeniden incelenmesi sonucunda 26.04.2018 tarihli ve 2018/UH.I-847 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazden şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı ATM Destek Hiz. Dan. Medya İlet. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. – GSM Medya Sos. Sağ. Hiz. Org. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesinin 20.06.2018 tarihli E:2018/1013 sayılı kararı ile

"...Uyuşmazlıkta; idarelerin yargı kararlarını hiçbir surette değıştirmeden uygulamaları gerekliliğı Anayasal bir zorunluluk olup, Ankara 5. idare Mahkemesinin 27.2.2018 tarihli yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararında açıkça, dava konusu ihalede en avantajlı teklif sahibi iş ortaklığının özel ortağı olan Burcum Plastik İnş. Med. Oto. Paz. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından sunulan iş deneyim belgesinin, kısmen uyuşmazlık konusu ihaledeki benzer iş tanımına uyduğu, benzer iş tanımına uygun işlerin tutarının, teklif edilen bedele göre mevzuatta aranan oranı sağlayıp sağlamadığının tespiti için söz konusu belgenin ayrıştırılması gerektiğı belirtilmiş, bu ayrıştırma üzerine, davalı idare tarafından, dava konusu işlem ile özel ortak tarafından 1.461.781,35-TL benzer iş tutarının karşılanması gerekmesine karşın, yapılan ayrıştırma sonucunda Burcum Plastik İnş. Med. Oto. Paz. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından sunulan iş deneyim belgesinin güncel tutarının 76.453,20-TL olduğu tespit edilmiş, bu nedenle de adı geçen şirketin idari şartnamenin 7.5.1. maddesi uyarınca belirlenen asgari iş deneyimini karşılamadığı anlaşılmıştır.

Bu durumda; Mahkeme kararıyla iş deneyim belgesinde benzer işe uyan kısımların ayrıştırılması üzerine Burcum Plastik İnş. Med. Oto. Paz. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından sunulan iş deneyim belgesinin ihalede aranan asgari iş deneyimini karşılamadığı davalı idare tarafından da kabul edilmekte olup, bu yargı kararına rağmen, sunulan iş deneyim belgesinin sadece benzer işe uyan kısımlarının kabulünün mümkün olmadığı, söz konusu iş deneyim belgesinin ihale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik veya büyüklük bakımından benzerlik gösterdiği, bu nedenle bütün olarak ihale konusu işe uygun olduğu gerekçesiyle yargı kararıyla iptaline karar verilen 13.12.2017 tarihli ve 2017/UH.I-3381 sayılı Kamu İhale Kurulu kararıyla aynı nitelikte olmak üzere tesis edilen dava konusu Kurul kararında hukuka uyarlık görülmemiştir." 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 değıştiremeyeceğı ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceğı 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 geçemeyeceğı 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 edildiğı veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

- 1- Kamu İhale Kurulunun 26.04.2018 tarihli ve 2018/UH.I-847 sayılı kararının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliğı ile karar verildi.