

Malzemeli Hastane Genel Temizlik ve İlaçlama Hizmet Alımı işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2011/041
Gündem No	:	43
Karar Tarihi	:	23.05.2011
Karar No	:	2011/MK-108
Sikayetçi:		
Kemal Çağlar İnş. Elektrik Üretim Tic. ve San. Ltd. Şti		
İhaleyi yapan idare:		
Tekirdağ Devlet Hastanesi Baştabipliği		
Gündem Konusu:		
16.02.2009 tarih ve 2009/UH.II-814 sayılı Kurul Kararının Y.D ve iptali istemiyle açılan davada; Ankara 7. İdare Mahkemesince verilen 19.04.2011 tarih ve E:2011/741, K:2011/737 sayılı davanın reddi kararına ilişkin işlem tesis edilmesi		
Karar:		
Tekirdağ Devlet Hastanesi Baştabipliği tarafından 07.10.2008 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Malzemeli Hastane Genel Temizlik ve İlaçlama Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Kemal Çağlar İnş. Elektrik Üretim Tic. ve San. Ltd. Şti.'nin 05.01.2009 tarih ve 296 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 05.01.2009 tarihli dilekçe ile itirazen şikayet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 16.02.2009 tarih ve 2009/UH.II-814 sayılı Kararı ile, "4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (b) bendi gereğince, ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline" karar verilmiştir. Davacı firma vekili Av. Erdoğan SAPANÖĞLU tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 7. İdare Mahkemesinin 30.04.2009 tarih ve E:2009/354 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir. Anılan mahkeme kararı üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 04.06.2009 tarih ve 2009/MK-79 sayılı Kararı ile, "1) Kamu İhale Kurulu'nun 16.02.2009 tarih ve 2009/UH.II-814 sayılı Kararının, ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasından sonra, inceleme konusu ihalede tek geçerli teklif kalacağı, bu teklifin de ihalenin yaklaşık maliyetine çok yakın olduğu dolayısıyla sağlıklı ve gerçekçi bir fiyat yarışmasının oluşmadığı ve bu sebeple anılan ihalede "rekabet" ilkesinin sağlanmadığı gerekçesi ile 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (b) bendi gereği, ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline" ilişkin hüküm fıkrasının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda,ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılarak, Kemal Çağlar İnş. Elektrik Üretim Tic. ve San. Ltd. Şti.'nin sunduğu iş deneyim belgesinde aynı tarihte yer verildiği görülen sözleşme tarihi ile işin kabul tarihi bölümlerinin, iş deneyim belgesine konu işin iki yıl süreli bir iş olduğu dikkate alındığında, aynı tarihi içermesinin mümkün olmadığı anlaşıldığından bu hususun idarece araştırıldıktan sonra iş deneyim belgesinin yeniden değerlendirilmesi ve bundan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak gerçekleştirilmesi hususunun 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (a) bendi gereğince düzeltici işlem olarak belirlenmesine" karar verilmiştir. Ankara 7. İdare Mahkemesinin yürütmeyi durdurma kararına yapılan itiraz sonucunda Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 27.05.2009 tarih ve 2009/2291 sayılı kararı ile itiraz isteminin reddine karar verilmiştir. Daha sonra Ankara 7. İdare Mahkemesinin 16.10.2009 tarih ve E:2009/354, K:2009/1439 sayılı kararı ile dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir. Anılan mahkeme kararının Kurumca temiz edilmesi üzerine Danıştay 13. Dairesinin 20.10.2010 tarih ve E:2010/10, K:2010/8649 sayılı kararı ile Ankara 7. İdare Mahkemesinin 16.10.2009 tarih ve E:2009/354, K:2009/1439 sayılı dava konusu işlemin iptali kararının Danıştay 13. Dairesinin bozma kararı sonrası Ankara 7. İdare Mahkemesinin 19.04.2011 tarih ve E:2011/741, K:2011/737 sayılı kararında, "2) firmamız katıldığı ihalede, geçerli kabul edilen 5 tekliften yalnız davacı şirket tarafından ihaleye verilen teklifin yaklaşık maliyetin altında olması, ancak 41 kırmızı verilen bu teklifin de yaklaşık maliyete çok yakın bulunması karşısında, "yapılan indirimin yetersiz görülerek önerilen teklifin yüksek bulunduğu, söz konusu işin daha yüksek kırmızı yaptırılacağı ve mevcut durumda rekabet unsurunun gerçekleşmediği" gerekçesiyle, kamu yararı göz önünde tutularak ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptali yolunda tesis edilen 16.02.2009 tarih ve 2009/UH.II-814 sayılı Kamu İhale Kurulu kararında hukuka aykırılık bulunmamaktadır." Anayasanın 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. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28 inci maddesinin birinci fıkrasında ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işten 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 işlen tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle; 1) Kamu İhale Kurulu'nun 04.06.2009 tarih ve 2009/MK-79 sayılı kararının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 16.02.2009 tarih ve 2009/UH.II-814 sayılı Kurul Kararı gereği, 4734 sayılı Kanunun ilgili tarihte yürürlükte bulunan 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (b) bendi gereğince, ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline, Öybirliği ile karar verildi.		
Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi	Bahattin TŞİK Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Abdullah DÖNDAR Kurul Üyesi	