

**sunulan tekliflere dayanak olan proforma fatura ve fiyat tekliflerine ilişkin maliyet/satış tutarı tespit tutanaklarının birbiriyle uyumlu olup olmadığı ve şekil olarak gerekli imza ve onayı taşıyıp taşımadığının aranan kriterler arasında sayıldığı; giyim giderine ilişkin teklif bedelinin ticari hayatın olağan akışı gibi birim fiyatın bir kuruş altında bir bedel içermesi nedeniyle teklif edilen bedelin ödenip ödenmemesine ilişkin uygunluğun anılan kriterler arasında sayılmadığı, bu**

**durum nedeniyle isteklinin teklifinin reddedilmeyeceği; ancak proforma fatura ve fiyat teklifleri ile maliyet/satış tutarı tespit tutanaklarının mükellef ve/veya isteklinin bağlı olduğu vergi dairesine gönderileceğinin belirtileceği açıktır. ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan proforma fatura ve fiyat tekliflerinin Tebliğ uyarınca gerekli şekli unsurları taşıdığı, maliyet satış tutanakları ile uyumlu olduğu görüldüğünden, dava konusu işlemde hukuka**

aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır.” gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2015/050
Gündem No	: 59
Karar Tarihi	: 26.08.2015
Karar No	: 2015/MK-400

<b><u>Şikayetçi:</u></b> Duman Kardeşler Temizlik İlaçlama Yemekçilik İnşaat Turizm Nakliye Petrol Otomotiv Giyim İletişim Gıda Hayvancılık Madencilik Eğitim Sağlık Şans Oyunları Paz.Tic.Ve San.Ltd.Şti.
<b><u>İhaleyi Yapan Daire:</u></b> Kamu Hastane Birliği (Güney) Sağlık Bakanlığı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu
<b><u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u></b> 19.12.2013 / 39965
<b><u>Başvuruya Konu İhale:</u></b> 2013/125814 İhale Kayıt Numaralı “Genel Sekreterliğimize Bağlı Sağlık Tesislerinin Veri Giriş Ve Hasta Karşılama-Yönlendirme Personeli” İhalesi
<b><u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u></b> Karar:

İzmir İli Güney Bölgesi Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliğince 08.11.2013 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2013/125814 İhale Kayıt Numaralı "Genel Sekreterliğimize Bağlı Sağlık Tesislerinin Veri Giriş ve Hasta Karşılama-Yönlendirme Personeli Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti.nin 03.12.2013 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 13.12.2013 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 19.12.2013 tarih ve 39965 sayılı Kurum Kayıtlarına alınan 18.12.2013 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 20.01.2014 tarihli ve 2014/UH.II-362 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı On İlaç. Sağ. Hiz. İnş. Elkt. Ür. Bilg. Tem. Hiz. İnş. Kay. Taah. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada Ankara 9. İdare Mahkemesinin 23.05.2014 tarihli, E:2014/535 sayılı kararında yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, Mahkemenin yürütmenin durdurulması kararı içeriğinde yer alan gerekçeler doğrultusunda 25.06.2014 tarihli ve 2014/MK-340 sayılı karar ile; "1- Kamu İhale Kurulunun 20.01.2014 tarihli ve 2014/UH.II-362 sayılı kararının, Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti. ve On-İş İnş. Taah. Elk. Elekt. Tıbbi Malz. Paz. Tem. Gıda Mak. Bak. On. Teks. San. ve Tic. Ltd. Şti.ne ilişkin kısmının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti. ve On-İş İnş. Taah. Elk. Elekt. Tıbbi Malz. Paz. Tem. Gıda Mak. Bak. On. Teks. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Ankara 9. İdare Mahkemesinin 23.05.2014 tarihli yürütmenin durdurulması kararına ilişkin olarak Ankara Bölge İdare Mahkemesine Kurumca itirazda bulunulmuş olup, Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 25.06.2014 tarihli Y.D. İtiraz No:2014:4290 sayılı kararı ile itirazın kabulüne karar verilmiştir.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, Mahkemenin yürütmenin durdurulması kararı içeriğinde yer alan gerekçeler doğrultusunda 20.08.2014 tarihli ve 2014/MK-452 sayılı karar ile; "1- Kamu İhale Kurulunun 25.06.2014 tarihli ve 2014/MK-340 sayılı Kararının Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti.ne ait kısmının iptaline, 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ihalenin 1, 2 ve 3'üncü kısımlarına ilişkin olarak Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti.nin teklifinin geçerli teklif olarak kabul edilmesi suretiyle, 4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Daha sonra verilen Ankara 9. İdare Mahkemesi'nin 21.11.2014 tarih ve E:2014/535 ve K:2014/1259 sayılı kararında dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, Mahkeme kararı içeriğinde yer alan gerekçeler doğrultusunda 14.01.2015 tarihli ve 2015/MK-12 sayılı karar ile; "1- Kamu İhale Kurulunun 20.08.2014 tarihli ve 2014/MK-452 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince ihalenin 1, 2 ve 3'üncü kısımlarına ilişkin olarak Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti.nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine," karar verilmiştir.

Söz konusu karar üzerine temyiz yoluna başvurulmuş olup, Danıştay 13'üncü Dairesi tarafından alınan 25.03.2015 tarihli ve E:2015/328, K:2015/1184 sayılı kararda, "Dosyanın incelenmesinden, İzmir İli Güney Bölgesi Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliği tarafından 08/11/2013 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2013/125814 İKN'li "Veri Giriş ve Hasta Karşılama, Yönlendirme Personeli Hizmeti Alımı" ihalesinin 1'nci kısmı için 1'inci kısmı için yaklaşık 23.735.567,87 TL, asgari işçilik maliyet tutarının ise 23.094.494,18 TL olduğu, ihale komisyonu tarafından 8 isteklinin teklifinin geçerli bulunduğu, 26.11.2013 tarihli ihale komisyon kararı ile ihalenin 1'inci kısmının davacı şirket üzerinde bırakıldığı, ihalenin 2'nci kısmı için yaklaşık maliyetin 2.908.798,18 TL, asgari işçilik maliyet tutarının ise 2.831.008,20 TL olarak belirlendiği, ihale komisyonu tarafından 6 isteklinin teklifinin geçerli bulunduğu, ihalenin 3'üncü kısmı için yaklaşık maliyetin 10.190.864,02 TL, asgari işçilik maliyet tutarının ise 9.810.818,28 TL olarak belirlendiği, ihale komisyonu tarafından 5 isteklinin teklifinin geçerli bulunduğu, ihale komisyon kararı ile ihalenin 2'nci ve 3'üncü kısmının da davacı şirket üzerinde bırakıldığı, ihaleye katılan istekli Duman Kardeşler Temizlik Tic. ve San. Ltd. Şti.nden aşırı düşük teklif açıklaması istenilmesi üzerine yapılan açıklamada, isteklinin ihale konusu işin birinci kısmında çalışacak 631 personele verilecek giyim giderini belgelendirmek üzere sunduğu proforma faturada 9952 parça için toplam 1,00 TL, ikinci kısmında çalışacak 77 personele verilecek giyim giderini belgelendirmek üzere sunduğu proforma faturada 1172 parça için toplam 0,11 TL, üçüncü kısmında çalışacak 285 personele verilecek giyim giderini belgelendirmek üzere sunduğu proforma faturada 4524 parça için toplam 0,47 TL öngörüldüğü anlaşılmaktadır.

Yukarıda anılan Tebliğ'de yer alan düzenlemelerde; sunulan tekliflere dayanak olan proforma fatura ve fiyat tekliflerine ilişkin maliyet/satış tutarı tespit tutanaklarının birbiriyle uyumlu olup olmadığının ve şekil olarak gerekli imza ve onay taşıyıp taşımadığının aranan kriterler arasında sayıldığı; giyim giderine ilişkin teklif bedelinin ticari hayatın olağan akışı gibi birim fiyatın bir kuruş altında bir bedel içermesi nedeniyle teklif edilen bedelin ödenip ödenmemesine ilişkin uygunluğun anılan kriterler arasında sayılmadığı, bu durum nedeniyle isteklinin teklifinin reddedilmeyeceği; ancak proforma fatura ve fiyat teklifleri ile maliyet/satış tutarı tespit tutanaklarının mükellef ve/veya isteklinin bağlı olduğu vergi dairesine gönderileceğinin belirtileceği açıklanmıştır.

Uyumsuzlukta, ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan proforma fatura ve fiyat tekliflerinin Tebliğ uyarınca gerekli şekli unsurları taşıdığı, maliyet satış tutanakları ile uyumlu olduğu görüldüğünden, dava konusu işlemin hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına 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 geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle,

1- Kamu İhale Kurulunun 14.01.2015 tarihli ve 2015/MK-12 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ihalenin 1, 2 ve 3'üncü kısımlarına ilişkin olarak Duman Kardeşler Tem. İlaç. Yem. İnş. Turz. Nak. Pet. Otom. Giy. İlet. Gıda Hay. Mad. Eğ. Sağ. Şans Oyun. Paz. Tic.ve San. Ltd. Şti.nin teklifinin geçerli teklif olarak kabul edilmesi suretiyle, 4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine, Oybirliği ile karar verildi.

<b>Kazım ÖZKAN</b> <b>Başkan V.</b> <b>II. Başkan</b>		
<b>Ali Kemal AKKOÇ</b> <b>Kurul Üyesi</b>	<b>Ahmet ÖZBAKIR</b> <b>Kurul Üyesi</b>	<b>Hasan KOCAĞÖZ</b> <b>Kurul Üyesi</b>
<b>Hamdi GÜLEÇ</b> <b>Kurul Üyesi</b>	<b>Mehmet AKSOY</b> <b>Kurul Üyesi</b>	