

Veri Hazırlama ve Kontrol İşletmeni Hizmet Alımı Yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2008/006
Gündem No	:	184
Karar Tarihi	:	28.01.2008
Karar No	:	2008/MK-9
<u>Şikayetçi:</u>		
Süpervizör İnş. Tem. İlaç. Bilgi İşlem İnsan Kay. Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti		
<u>İhaleyi yapan idare:</u>		
Turgutlu Devlet Hastanesi		
<u>Gündem Konusu:</u>		
02.07.2007 tarih ve 2007/UH.Z-2201 sayılı kararın iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 05.10.2007 tarih ve 2007/1853 sayılı yürütmenin durdurulması kararına karşı yapılan itiraz üzerine Ankara Bölge İdare Mahkemesince 14.11.2007 tarih ve Y.D. İtiraz No:2007-5438 sayılı itiraz isteminin reddine ilişkin karardaki gerekçelerine uygun olarak işlem tesis edilmesi.		
<u>Karar:</u>		

<p>Turgutlu Devlet Hastanesi'nce 21.03.2007 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan "2007 Yılı 8 Aylık 112 Kişi İle Veri Hazırlama ve Kontrol İşletmeni Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Süpervizör İnş. Tem. İlaç. Bilgi İşlem İnsan Kay. Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulunun 02.07.2007 tarih ve 2007/UH.Z-2201 sayılı kararı ile; "... 4734 sayılı Kanunun 56 nıncı maddesinin (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun uygun bulunmadığına" karar verilmiştir.</p>		
<p>Süpervizör İnş. Tem. İlaç. Bilgi İşlem İnsan Kay. Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan kararın iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 05.10.2007 tarih ve 2007/1853 sayılı kararında dava konusu işleme ilişkin mevzuat hükümlerine yer verilerek;</p>		
<p>"... Dava dosyasının incelenmesinden, Turgutlu Devlet Hastanesi Başhekimliği tarafından " Veri Hazırlama ve Kontrol İşletmeni" işinin açık ihale usulü ile ihaleye çıkarıldığı, işçilik hesaplama modülünden asgari maliyeti (giyim gideri dahil) 631.671,35-YTL olarak tespit edilen ihalenin ihale komisyonunun 21.3.2007 tarihli ihale kararı ile Birim Bilgi Teknoloji ve Ticaret A.Ş. üzerinde kaldığı davacı şirketin 5.4.2007 tarihli itirazının 13.4.2007 tarihinde ihaleyi yapan idarece reddedildiği 19.4.2007 tarihinde Kamu İhale Kurulu kayıtlarına giren dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, Kamu İhale Kurulu'nun 28.5.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1751 sayılı kararı ile piyasa şartlarına göre gerçekçi bedel öngörmeyen isteklilerin teklifinin değerlendirilmesinde bahisle ihale kararını iptal edilecek idarece düzenleyici işlemlerle değerlendirildiği, ihale komisyonunca teklifler yeniden değerlendirilerek ihalenin 671.775,47-YTL teklif veren Doğan Sosyal Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti. 'ne bırakıldığı, Kurul kararında, teklif bileşenlerinin maliyetleri için öngörülen bedeller, piyasa şartları içinde gerçekçi olmadığı belirtilen iki istekli ile Kurul kararı uyarınca ihale komisyonunca tekliflerin yeniden değerlendirilmesinde ihale üzerine bırakılan istekli ile firmalarından daha düşük teklif veren diğer iki isteklinin giyim bedellerinin birbirlerinden çok farklı olmadığı ve şartnamede öngörülen kişi başı 2 adet önluğun firmalarından daha düşük teklif veren üç istekli tarafından öngörülen bedellerle temininin mümkün olmadığı, ihale Doğan Sosyal Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti.'ne bırakılmakla Kurul kararına aykırı işlem yapıldığı iddiaları ile yapılan itirazın reddi üzerine yeniden itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu ve başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda; Kamu İhale Kurulu'nun 28.5.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1751 sayılı kararında; asgari işçilik maliyeti ve ihale komisyonunca aşırı düşük teklif olarak belirlenen isteklilerin teklif birleşmelerine ilişkin sunulan belgelere ayrıntılı olarak yer verilerek, ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif veren birinci ve ikinci teklif sahibi isteklinin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakılması gerektiği; ayrıca, ihale komisyonunca 4734 sayılı Kanunun 38 inci maddesi uyarınca teklif birleşmelerine ilişkin açıklama istenilmesine gerek görülmeden diğer isteklilerin teklifleri açısından ayrıca açıklama istenilmesine gerek görülmediğinin açıkça belirtildiği tespit edilmiş, idarece anılan karar uyarınca işlemler yapılarak belirlenen isteklilerin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakıldığı; ihalenin, kararda teklif birleşmelerine ilişkin açıklama istenilmesine gerek bulunmadığı belirtilen isteklilerden en düşük teklif sahibinin üzerine bırakılması olup idarece tesis edilen işlemlerde Kurul kararına aykırılık bulunmadığı belirtilerek şikâyet başvurusunun 2.7.2007 tarih ve 2201 sayılı Kurul Kararına reddine karar verilmesi üzerine bu davanın açıldığı anlaşılmıştır.</p>		
<p>Öte yandan ihale üzerine bırakılan firmanın teklif ettiği miktarın asgari işçilik maliyetinden 1,15 YTL fazla olduğu, idari şartnamenin 26.1. maddesinde isteklilerce teklif edilecek fiyata dahil edilmesi öngörülen 112 kişiye ait kişi başı iki adet önlük için proforma fatura verildiği görülmüştür.</p>		
<p>Ihale dokümanında yer alan düzenlemelerden, şartnamede teklif fiyata dahil edilmesi öngörülen giyim bir maliyet unsuru teşkil ettiğinden kuşku bulunmadığından teklif fiyatın içeriğini oluşturan tüm unsurların sorgulanması gerekmektedir. Öte yandan giyim bedeli için sektörde bazda yaptırılacak bir araştırma sonucu asgari bir bedelin tespiti her zaman mümkündür.</p>		
<p>Bu durumda, ihale üzerinde kalan firmanın teklif ettiği bedel içerisinde bulunan 112 kişiye ait 2'ser adet önluğun toplam 1,15 YTL ye karşılansızın hayatın olağan akışına ve ticari gerçeklere uygun olmadığı anlaşıldığından dava konusu işlemlerde hukuka aykırılık bulunmamaktadır." gerekcesi ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.</p>		
<p>Anılan mahkeme kararının uygulanması teminen alınan 19.03.2007 tarih ve 2007/MK-134 sayılı Kurul Kararı ile;</p>		
<p>"yürütülmesi durdurulan 02.07.2007 tarih ve 2007/UH.Z-2201 sayılı karar, aynı ihaleye ilişkin Kamu İhale Kurulununun 28.05.2007 tarihli ve 2007/UH.Z-1751 sayılı kararının idarece yanlış uygulandığı iddiasıyla Kurumumuzca yapılan başvuru üzerine yapılan inceleme sonucunda 2007/UH.Z-1751 sayılı kararın idarece yanlış uygulanmadığı ile bu kararda düzeltilecek bir unsur bulunmadığının tespiti üzerine başvurunun uygun bulunmadığı yönünde alınan bir karardır.</p>		
<p>Dolayısıyla, 02.07.2007 tarih ve 2007/UH.Z-2201 sayılı kararın yürütülmesinin durdurulmasıyla; aynı zamanda bu güne kadar mahkemeye iptal veya yürütülmesinin durdurulması kararı alınmayan 2007/UH.Z-1750 ve 2007/UH.Z-1751 sayılı kararlardaki şikâyet konusu işleme ilişkin ortak sonuç doğuran kısımların da iptal edilmesi gerekmektedir.</p>		
<p>Bu nedenle, mahkeme kararının uygulanmasına ilişkin olarak anılan mahkemeden 2577 sayılı Yasanın 29. maddesi uyarınca açıklama isteminde bulunulmuştur.</p>		
<p>...</p>		
<p>Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.</p>		
<p>Açıklanan nedenlerle;</p>		
<p>1) Kamu İhale Kurulunun 02.07.2007 tarih ve 2007/UH.Z-2201 sayılı Kurul Kararının iptaline,</p>		
<p>2) Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, işlem tesis edilmesi hususunun düzeltici işlem olarak belirlenmesine,</p>		
<p>3) Mahkeme kararına ilişkin açıklama isteminin mahkemeye uygun görülmesi halinde yapılacak açıklamanın ilgili idareye gönderilmesine,"</p>		
<p>karar verilmiştir.</p>		
<p>Kurumca Ankara 14. İdare Mahkemesinin 05.10.2007 tarih ve 2007/1853 sayılı yürütmenin durdurulması kararına karşı itiraz edilmiştir.</p>		
<p>Bahse konu itiraz başvurusu üzerine, Ankara Bölge İdare Mahkemesince 14.11.2007 tarih ve Y.D. İtiraz No:2007-5438 sayılı itiraz isteminin reddine karar verilerek 02.01.2008 tarihinde Kuruma tebliğ edilmiştir.</p>		
<p>Ankara 14. İdare Mahkemesinin anılan kararında dava konusu işleme ilişkin mevzuat hükümlerine yer verilerek;</p>		
<p>"... Dava dosyasının incelenmesinden, Turgutlu Devlet Hastanesi Başhekimliği tarafından "Veri Hazırlama ve Kontrol İşletmeni" işinin açık ihale usulü ile ihaleye çıkarıldığı, işçilik hesaplama modülünden asgari maliyeti (giyim gideri dahil) 631.671,35-YTL olarak tespit edilen ihalenin ihale komisyonunun 21.3.2007 tarihli ihale kararı ile Birim Bilgi ve Ticaret A.Ş. üzerinde kaldığı davacı şirketin 5.4.2007 tarihli itirazının 13.4.2007 tarihinde ihaleyi yapan idarece reddedildiği 19.4.2007 tarihinde Kamu İhale Kurulu kayıtlarına giren dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, Kamu İhale Kurulu'nun 28.5.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1751 sayılı kararı ile piyasa şartlarına göre gerçekçi bedel öngörmeyen isteklilerin teklifinin değerlendirilmesinde bahisle ihale kararını iptal edilecek idarece düzenleyici işlemlerle değerlendirildiği, ihale komisyonunca teklifler yeniden değerlendirilerek ihalenin 671.775,47-YTL teklif veren Doğan Sosyal Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti.'ne bırakıldığı, Kurul kararında, teklif bileşenlerinin maliyetleri için öngörülen bedeller, piyasa şartları içinde gerçekçi olmadığı belirtilen iki istekli ile Kurul kararı uyarınca ihale komisyonunca tekliflerin yeniden değerlendirilmesinde ihale üzerine bırakılan istekli ile firmalarından daha düşük teklif veren diğer iki isteklinin giyim bedellerinin birbirlerinden çok farklı olmadığı ve şartnamede öngörülen kişi başı 2 adet önluğun firmalarından daha düşük teklif veren üç istekli tarafından öngörülen bedellerle temininin mümkün olmadığı, ihale Doğan Sosyal Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti.'ne bırakılmakla Kurul Kararına aykırı işlem yapıldığı iddiaları ile yapılan itirazın reddi üzerine yeniden itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu ve başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda; Kamu İhale Kurulununun 28.05.2007 tarih ve 2007/UH.Z-1751 sayılı kararında; asgari işçilik maliyeti ve ihale komisyonunca aşırı düşük teklif olarak belirlenen isteklilerin teklif birleşmelerine ilişkin sunulan belgelere ayrıntılı olarak yer verilerek, ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif veren birinci ve ikinci teklif sahibi isteklinin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakılması gerektiği; ayrıca, ihale komisyonunca 4734 sayılı Kanunun 38. maddesi uyarınca teklif birleşmelerine ilişkin açıklama istenilmesine gerek görülmeden diğer isteklilerin teklifleri açısından ayrıca açıklama istenilmesine gerek görülmediğinin açıkça belirtildiği tespit edilmiş, idarece anılan karar uyarınca işlem yapılarak kararda belirtilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakıldığı; ihalenin, kararda teklif birleşmelerine ilişkin açıklama istenilmesine gerek bulunmadığı belirtilen isteklilerden en düşük teklif sahibinin üzerine bırakılması olup idarece tesis edilen işlemlerde Kurul kararına aykırılık bulunmadığı belirtilerek şikâyet başvurusunun 2.7.2007 tarih ve 2201 sayılı Kurul Kararına reddine karar verilmesi üzerine bu davanın açıldığı anlaşılmıştır.</p>		
<p>Olayda, Kamu İhale Kurulununun 28.05.2007 gün ve 2007/UH.Z-1751 sayılı karar ile tekliflerin alınmasından sonra yapılan ve mevzuata aykırılığı tespit edilen ihale ve mevzuata aykırılığı tespit edilen ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline, yukarıda belirtilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakılmakla ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak gerçekleştirilmesinde hususunun 4734 sayılı Kanunun 56. maddesinin (a) bendi uyarınca düzenleyici işlem olarak belirlenmesine karar verildiği ve bu karar üzerine idare tarafından yapılan yeni bir değerlendirilme ile ihalenin Doğan Sosyal Hizmetler San. ve Tic. Ltd. Şti.'ne bırakıldığı anlaşılmış olup, Kamu İhale Kurumunca dava konusu işlem ile inceleme konu başvuru yer alan iddiaların Kurul kararına yönelik kısmının Yönetmeliğin 36. ve 37. maddelerinde hüküm altına alınan açıklama veya yanlışlıkların düzeltilmesi mahiyetinde olduğu delayısıyla Kurul kararlarına karşı başvuru için aranan koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından 4734 sayılı Kanununun 56. maddesinin (c) bendi uyarınca itirazın şikâyet başvurusunun uygun bulunmadığına karar verilmiş ise de; Kamu İhale Kurumununun 28.05.2007 gün ve UH.Z-1751 sayılı kararından sonra ihale dışı bırakılması gerektiği ismen belirtilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakıldığı ve yeni bir değerlendirilme yapıldığından bu duruma göre karar verilmesi gerektiğinden dava konusundaki işlemlerde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.</p>		
<p>Açıklanan nedenlerle itirazın bu gerekçe ile reddine..."</p>		
<p>karar verilmiştir.</p>		
<p>Ankara 14. İdare Mahkemesinin 05.10.2007 tarih ve 2007/1853 sayılı mahkeme kararının gerekçesinde; Kamu İhale Kurulununun 28.05.2007 gün ve UH.Z-1751 sayılı kararından sonra ihale dışı bırakılması gerektiği ismen belirtilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakıldığı ve yeni bir değerlendirilme yapıldığından bu duruma göre karar verilmesi gerektiği belirtilerek 02.07.2007 tarih ve 2201 sayılı kararla başvurunun reddine ilişkin iptaline karar verildiği, Ankara Bölge İdare Mahkemesinin anılan kararında belirtilen gerekçeler, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 05.10.2007 tarih ve 2007/1853 sayılı yürütmenin durdurulması kararının gerekçelerinden farklı olup yeni bir hukuki durum oluşturduğu anlaşılmaktadır.</p>		
<p>Bu durumda, 02.07.2007 tarih ve 2201 sayılı Kurul kararı hakkında Ankara 14. İdare Mahkemesinin 05.10.2007 tarih ve 2007/1853 sayılı yürütmenin durdurulması kararı uyarınca alınan 26.11.2007 tarih ve 2007/M.K.-134 sayılı ve 02.07.2007 tarih ve 2201 sayılı Kurul Kararlarının iptal edilecek; davacı Süpervizör İnş. Tem. İlaç. Bilgi İşlem İnsan Kay. Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 22.06.2007 tarih ve 18122 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan başvurusunun esasın incelenmesi kapsamında incelenmesi gerekmektedir.</p>		
<p>Anayasanın 138/4 Üçüncü maddesinde, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına umak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükmüne bağlanmıştır.</p>		
<p>Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27/2 maddesinde; 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 gerekçelerle yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanununun 28/1 maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esas ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eyleme bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.</p>		
<p>Açıklanan nedenlerle,</p>		
<p>1) Kamu İhale Kurulununun 26.11.2007 tarih ve 2007/M.K.-134 sayılı kararının iptaline,</p>		
<p>2) Kamu İhale Kurulununun 02.07.2007 tarih ve 2007/2201 kararının iptaline,</p>		
<p>3) Süpervizör İnş. Tem. İlaç. Bilgi İşlem İnsan Kay. Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 22.06.2007 tarih ve 18122 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan başvurusunun esasının incelenmesine geçilmesine, Öybirliği ile karar verildi.</p>		
Bahattin İŞİK II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi	Çağatay ÖZCAN Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi	Abdulrah DÜNDAR Kurul Üyesi	Hicabi ECE Kurul Üyesi