

Yıllara Yaygın Ek Ameliyathane ve Yoğun Bakım Bloğu İnşaatı işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2011/852
Gündem No	:	72
Karar Tarihi	:	11.07.2011
Karar No	:	2011/MK-148
Şikayetçi:		
İzka İnşaat Taah. Müh. Ltd. Şti. – Zilan Peyzaş İnşaat Gıda Turz. San. Tic. Ltd. Şti. (Ortak Girişim) Kazova İnş San. Tic. ve Turz. A.Ş.		
İhaleyi yapan idare:		
İzmir Atatürk Eğitim ve Araştırma Hastanesi Baştabipliği		
Gündem Konusu:		
11.05.2010 tarih ve 2010/UY.I-1302 sayılı Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesince verilen 28.02.2011 tarih ve E:2010/872, K:2011/217 sayılı “dava konusu işlemin iptali” kararına ilişkin işlem tesis edilmesi.		
Kararı:		
İzmir Atatürk Eğitim ve Araştırma Hastanesi Baştabipliği tarafından 15.02.2010 tarihinde belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılan 2010/8532 İhale Kayıt Numaralı “2010-2011-2012 Yıllara Yıllara Yaygın Ek Ameliyathane ve Yoğun Bakım Bloğu İnşaatı” ihalesine ilişkin olarak İzka İnşaat Taah. Müh. Ltd. Şti. – Zilan Peyzaş İnşaat Gıda Turz. San. Tic. Ltd. Şti. (Ortak Girişim)’nin 30.03.2010 tarih ve 7422 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulu’nun 11.05.2010 tarih ve 2010/UY.I-1302 sayılı kararı ile “4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine” karar verilmiştir. Davacı Kazova İnş San. Tic. ve Turz. A.Ş. tarafından anılan kararın yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesinin 28.02.2011 tarih ve E:2010/872, K:2011/217 sayılı kararı ile; “Dava dosyasının incelenmesinden, İzmir Atatürk Eğitim ve Araştırma Hastanesi Baştabipliği tarafından belli istekliler arasında yapılan “Yıllara Yaygın Ek Ameliyathane ve Yoğun Bakım Bloğu İnşaatı” ihalesine ilişkin olarak İzka İnşaat Taah. Müh. Ltd. Şti.- Zilan Peyzaş İnşaat Gıda Turz. San. Tic. Ltd. Şti. (Ortak Girişimi)’ nin şikâyet başvurusunun reddi üzerine 30.03.2010 tarihli itirazın şikâyet başvurusu sonucu Kamu İhale Kurulu’nun dava konusu 11.05.2010 gün ve 2010/UY.I-1302 sayılı kararı ile söz konusu ortaklığın teklifinin değerlendirilme alınması ve davacı şirketin 13.01.2010 tarih ve 932/90 sayılı Tokat İl Özel İdaresi Genel Sekreterliği’nin “Tokat Merkez 500 Yataklı Devlet Hastanesi İnşaatı” işine ait belgenin, D.H.M.I Genel Müdürlüğü tarafından düzenlenen “Esenboğa Hava Limanı Kule Radar Simülator Eğitim Merkezi İnşaatı” konulu belgenin, İstanbul Büyükşehir Belediye Başkanlığı tarafından düzenlenen 14.10.2003 tarih ve 5015- 3693 sayılı “Karacaahmet ve Doğançılar Mezarlık Duvarları ile Çevre Düzenleme İnşaatı” işine ait iş deneyim belgesinin ve DSİ 13. Bölge Müdürlüğü tarafından düzenlenen 28.12.2005 tarih ve 20015 sayılı “Aşağı Aksu II: Merhale Projesi Sol Sahil Pompaç Sulanması” işine ait iş deneyim belgelerinin (B) Üst Yapı (Bina Grubu) işlerden II. Gruptaki işler kapsamında değerlendirilmeyerek teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına, kalan geçerli tekliflerin değerlendirilerek bu aşamadan sonraki ihale işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi yönünde 4734 sayılı Yasanın 54. maddesinin (b) bendi uyarınca düzeltici işlem belirlenmesine karar verilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır. Dava konusu olayda, davacı şirket tarafından uyumsuzluk konusu ihaleye sunulmuş olan ve ihaleyi yapan idarece uygun bulunan ancak itirazın şikâyet başvurusu üzerine incelemeyi yapan davalı idarece uygun bulunmayan Tokat İl Özel İdaresi Genel Sekreterliği’nin “Tokat Merkez 500 Yataklı Devlet Hastanesi İnşaatı” işine ait 13.01.2010 tarih ve 932/90 sayılı iş deneyim belgesinin Benzer İşler Tebliği’nde B-III grubu işler arasında sayılan hastaneler kapsamında yer aldığı ileri sürülmekte ise de; “Tokat 500 Yataklı Devlet Hastanesinde; 512 hasta yatağı, ikisi her türlü kalp ameliyatlarının yapılabilceği büyüklük ve teknolojiye sahip 13 adet modern ameliyathane, toplantılar için konferans, seminer salonları ile özel kreş binası, son teknolojiye sahip laboratuvar, 64 adet poliklinik, enfeksiyon hastalıkları ile mücadele bölümleri, 32 istasyonlu pınomatik sistem, dahiliye, kadın doğum, cerrahi, KBB, dermatoloji, üroloji, kardiyoloji, kalp- damar, göz hastalıkları teshis ve ihtisaslarının yapılabilceği büyüklük ve teknolojiye sahip 21 adet farklı blok, ısıtma, soğutma, havalandırma, sprinkler, yangın sistemi, trafo, jeneratör ile muhtelif teknik üniteler bulunduğu görülmekle anılan işin çok kapsamlı yapım işi olduğu, salt olarak hastane kapsamında değerlendirilemeyeceği, anılan iş deneyim belgesinin Benzer İşler Tebliği’nin B-II Grubunun 3. sırasında yer alan “özellikli olan ihtisas hastaneleri” grubunda değerlendirilmesi gerektiği, dava dilekçesi ekinde dosyaya sunulan Tokat İl Sağlık Müdürlüğü’nün 29.03.2010 gün ve 881-3420 sayılı yazısında, Tokat 500 yataklı Devlet Hastanesi’nin Kamu İhale Kurumunun Benzer İş Grupları Tebliğine göre, B-II grubu özellikli olan ihtisas hastaneleri statüsünde olduğunun belirtildiği, öte yandan iş deneyim belgesine konu Devlet Hastanesi İnşaatının nitelik, büyüklük, inşaat usul ve tekniği ve diğer yönleriyle özellikli bulunan ihtisas hastanelerinden daha alt grupta sayılmasını gerektirecek ayırt edici özelliklerin ortaya konulmadığı anlaşıldığından davacı şirketin teklifinin iş deneyim belgesi nedeniyle değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik davalı idare işleminde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.”gerekeği ile “dava konusu işlemin iptaline” karar verilmiştir. 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; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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 geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Anılan kararın 16. maddesinde 28.02.2011 tarih ve E:2010/872, K:2011/217 sayılı kararının uygulanması için; Kamu İhale Kurulunun 11.05.2010 tarih ve 2010/UY.I-1302 sayılı Kararının (B) kısmında yer alan davacı Kazova İnş San. Tic. ve Turz. A.Ş’ne ait hükmünün iptaline, Öybirliği ile karar verildi.		
Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi	Bahattin İŞİK Kurul Üyesi
Adem KANALI Kurul Üyesi	Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi