

**aşırı düşük teklif
sorgulaması kapsamında
sunduğu kişi başı giyim
bedellerinin hayatın olağan
akışı ve ekonomik verilerle
ilgili genel bilgilerle
uyumlu olmadığı**

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 gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28/1 maddesinde ise; 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,

Toplantı No	: 2011/050
Gündem No	: 45
Karar Tarihi	: 28.06.2011
Karar No	: 2011/MK-139

Şikayetçi:

Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler Sağlık Yatırımları Bilgi Sistemleri Gıda Temizlik Hizmetleri San. ve Dış. Tic. A.Ş

İhaleyi Yapan Daire:

Sağlık Bakanlığı Taksim Hastanesi Başhekimliği

Başvuru Tarihi ve Sayısı:

Başvuruya Konu İhale:

31.01.2011 tarih ve 2011/UH.III-494 sayılı Kamu İhale Kurulu kararının iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler Sağlık Yatırımları Bilgi Sistemleri Gıda Temizlik Hiz. San. ve Dış Tic. A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 1. İdare Mahkemesinin 01.06.2011 tarih ve E:2011/623 sayılı "Yürütmenin durdurulması" niteliğindeki ara kararına ilişkin işlem tesis edilmesi.

Kuruma Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Kararı:

Sağlık Bakanlığı Taksim Hastanesi Başhekimliği tarafından 03.12.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan2010/533733İhale Kayıt Numaralı "Hastanemiz ve Bağlı Levent Semt Polikliniğinin 2011 Yılı 12 Aylık 106 Kişi İle Veri Giriş ve Kontrol Hizmeti Alımı" İhalesine ilişkin olarak; Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler Sağlık Yatırımları Bilgi Sistemleri Gıda Temizlik Hizmetleri San. ve Dış. Tic. A.Ş. 'nin 10.01.2011 tarih ve 1682 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 10.01.2011 tarihli itirazın şikayet başvurusu hakkında alınan 31.01.2011 tarih ve 2011/UH.III-494 sayılı karar ile;

1) 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun reddine,

2) Atlas Sağ. ve Sos. Hizm. Tic. San. Ltd. Şti.'nin maliyet/satış tutarı tespit tutanağında yer alan giyim bedellerinin hayatın olağan akışına aykırı olduğu tespitinin isteklinin bağlı olduğu Zincirlikuyu Vergi Dairesine, Gökkuşuğu Sos. Hizm. Sağ. Yat. Bilg. Sist. Gıda Tem. Hizm. San. ve Dış Tic. A.Ş.'nin sunduğu proforma faturada yer alan giyim bedellerinin hayatın olağan akışına aykırı olduğu tespitinin isteklinin bağlı olduğu Güneşli Vergi Dairesine bildirilmesine"

Karar verilmiştir.

Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler Sağlık Yatırımları Bilgi Sistemleri Gıda Temizlik Hizmetleri San. ve Dış. Tic. A.Ş tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 1. İdare Mahkemesi tarafından 01.06.2011 tarih ve E:2011/623 sayılı karar ile;

".....

Dava dosyasının incelenmesinden; 2010/533733 İhale Kayıt Numaralı "Sağlık Bakanlığı Taksim Eğitim ve Araştırma Hastanesi ve Bağlı Levent Semt Polikliniği 2011 Yılı 12 Aylık 106 Kişi ile Veri Giriş ve Kontrol Hizmeti Alımı" ihalesine 4 isteklinin katıldığı, ihaleyi yapan idarenin isteklilerin tümünden aşırı düşük teklif açıklama talebinde bulunduğu, isteklilerin yasal süresi içinde aşırı düşük teklif açıklamalarını sunduğu, ihale komisyonunca söz konusu açıklamaların tamamının uygun görüldüğü ve 14.12.2010 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin söz konusu tekliflerden en düşük olanını sunmuş olan Atlas Sağ. ve Sos. Hiz. Tic. San. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olan davacı şirketin, ihaleyi kazanan isteklinin teklifinin çok düşük olduğu iddiasıyla ihaleyi yapan kuruma şikayet başvurusunda bulunduğu, bu başvuruya cevap verilmesi üzerine davalı idareye yaptığı itirazın şikayet başvurusunun da dava konusu 31.01.2011 tarih ve 2011/UH.III-494 sayılı işlemlerle reddedildiği, bunun üzerine iş bu işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Dava konusu işlemler, ihale üzerinde kalan isteklinin aşırı düşük açıklamalarının kabul edilmesine ilişkin işlemler mevzuata aykırılık bulunmadığı sonucuna varıldığından bahisle, davacının itirazın şikayet başvurusunun reddedildiği belirtilmiş; ancak hem davacı şirketin hem de ihaleyi kazanan isteklinin, aşırı düşük sorgulaması kapsamında sunduğu kişi başı giyim bedellerinin hayatın olağan akışı ve ekonomik verilerle ilgili genel bilgilerle uyumlu olmadığı sonucuna varılarak, durumun Kamu İhale Genel Tebliğinin 79.4.2.18. maddesi uyarınca anılan şirketlerin bağlı bulunduğu ilgili vergi dairelerine bildirilmesine karar verilmiştir.

Kamu İhale Kanununun 54. maddesinde, Kamu İhale Kurumu'nun, idare tarafından düzeltme yapılması yoluyla giderilebilecek ve ihale sürecinin kesintiye uğratılmasına gerek bulunmayan durumlarda, düzeltici işlem belirlenmesine karar verebileceği belirtilmektedir.

Olayda davalı idare, hem davacı şirketin hem de ihaleyi kazanan isteklinin, aşırı düşük teklif sorgulaması kapsamında sunduğu kişi başı giyim bedellerinin hayatın olağan akışı ve ekonomik verilerle ilgili genel bilgilerle uyumlu olmadığı sonucuna varmış olup, bu sebeple hem davacı şirketin hem de ihaleyi kazanan isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılarak düzeltici işlem belirlenmesine karar verilmesi gerekirken, itirazın şikayet başvurusunun reddedilerek durumun sadece Kamu İhale Genel Tebliğinin 79.4.2.19. maddesi uyarınca anılan şirketlerin bağlı bulunduğu ilgili vergi dairelerine bildirilmesi yönünde tesis edilen işlemler hukuka aykırılık görülmediği" gerekçeleri ile "yürütmenin durdurulmasına" karar verilmiş olup anılan Mahkeme Kararı Hukuk Danışmanlığı tarafından 13.06.2011 tarihinde tebliğ edilmiştir.

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 hükmü 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 işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerektiğinden,

Açıklanan nedenlerle;

1. Kamu İhale Kurulu'nun 31.01.2011 tarih ve 2011/UH.III-494 sayılı Kararının iptaline,

2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlenen Atlas Sağ. ve Sos. Hiz. Tic. Ltd. Şti. ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlenen Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler Sağlık Yatırımları Bilgi Sistemleri Gıda Temizlik Hizmetleri San. ve Dış. Tic. A.Ş.'nin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi hususunun 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine, 3)Atlas Sağ. ve Sos. Hizm. Tic. San. Ltd. Şti.'nin maliyet/satış tutarı tespit tutanağında yer alan giyim bedellerinin hayatın olağan akışına aykırı olduğu tespitinin isteklinin bağlı olduğu Zincirlikuyu Vergi Dairesine, Gökkuşuğu Sos. Hizm. Sağ. Yat. Bilg. Sist. Gıda Tem. Hizm. San. ve Dış Tic. A.Ş.'nin sunduğu proforma faturada yer alan giyim bedellerinin hayatın olağan akışına aykırı olduğu tespitinin isteklinin bağlı olduğu Güneşli Vergi Dairesine daha önce bildirildiğinden, yeniden bildirim yapılmasına gerek bulunmadığına, Diyarlığı ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan			
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi		Bahattin İŞİK Kurul Üyesi	Hakan GÜNAL Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi		Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi