

aşırı düşük teklif sorgulamasına ilişkin açıklamada 30 adet kep ve iş elbisesine ilişkin giyecek giderinin eksik belirtilerek yukarıda anılan mevzuat hükümlerine uygun olarak açıklama yapılmadığı

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	: 2011/061
Gündem No	: 69
Karar Tarihi	: 12.09.2011
Karar No	: 2011/MK-208

Şikayetçi:

Çevtem Tem. İnş. Nak. Tur. Güv. Sist. San. ve Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Orhan Şeker

İhaleyi Yapan Daire:

Bursa Büyükşehir Belediye Başkanlığı Destek Hizmetleri Dairesi Başkanlığı İhale Şartname Hazırlama Şube Müdürlüğü

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuruya Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 14.03.2011 tarih ve 2011/UH.II-988 sayılı kararı hakkında Ankara Bölge İdare Mahkemesince verilen yürütmenin durdurulması kararının kaldırılması ve dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulması isteminin reddi kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:**Karar:**

Bursa Büyükşehir Belediye Başkanlığı Destek Hizmetleri Dairesi Başkanlığı İhale Şartname Hazırlama Şube Müdürlüğü tarafından 29.11.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Hal Şb.Md. Hal Kompleksinin Katı Atıkların Toplanması, Nakliyesi, Süpürülmesi ve Yıkınması İle Gürsu İlçesindeki Hal Birimi Kompleksinin Katı Atıkların Toplanması, Nakliyesi Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Y.S.E. Yavuz Selim Er Katı Atık Yönetimi San. ve Tic. A.Ş.'nin 17.02.2011 tarih ve 9147 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 14.02.2011 tarihli dilekçe ile itirazın şikayet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 14.03.2011 tarih ve 2011/UH.II-988 sayılı Kararı ile, "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Çevtem Tem. İnş. Nak. Tur. Güv. Sist. San. ve Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Orhan Şeker tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 11. İdare Mahkemesinin 13.05.2011 tarih ve E:2011/704 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anılan mahkeme kararı üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 18.07.2011 tarih ve 2011/MK-154 sayılı Kararı ile, "1) Kamu İhale Kurulu'nun 14.03.2011 tarih ve 2011/UH.II-988 sayılı Kararının anılan mahkeme kararı ile hukuka uyarlık bulunmadığı belirtilen bölümü ile 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin hüküm fıkrasının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Anılan mahkeme kararına Kurumca yapılan itiraz sonucu Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 21.07.2011 tarih ve 2011-3339 sayılı kararında,

"...Olayda; ihale konusu işte çalıştırılacak personele verilecek giyecek malzemeleri işin, teknik şartnamede yapılan düzenleme doğrultusunda; vasıfsız 30 işçiye 2 kez kep, 1 kez yağmurluk, 1 kez lastik çizme, 2 kez iş elbisesi ve kontrolöre 1 kez yağmurluk ile 1 kez lastik çizme verileceğinin anlaşıldığı, özetle yüklenici tarafından işçilere, 60 adet kep ve iş elbisesi, 31 adet yağmurluk ve lastik çizme verilmesi gerektiği, ihale üzerinde kalan istekli tarafından sunulan aşırı düşük teklif açıklamasında; personele verilecek giyecek malzeme giderinin tevsiki amacıyla Oluş Organizasyon Ltd. Şti.'den alınmış ve KDV hariç 1.415,90 TL bedelli proforma fatura ve faturanın ekinde SMMM onaylı maliyet/satış tutarı tespit tutanağının sunulduğu, proforma fatura ve ek tutanağın 30 adet şapka/kep ve iş elbisesi, 31 adet yağmurluk ve çizmeye ilişkin olarak düzenlendiği, ihale üzerinde kalan isteklinin açıklamasının, ihale dokümanında 60 adet kep ve iş elbisesi istenmesi rağmen, 30 adet şapka/kep ve iş elbisesine ilişkin olarak düzenlendiği, şapka/kep için 1,50 TL ve iş elbisesi için ise 33,00 TL bedel öngörüldüğü, söz konusu giyim bedeline ilişkin açıklamanın eksik miktarlara göre yapıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, davacı şirket tarafından sunulan teklifte ve aşırı düşük teklif sorgulamasına ilişkin açıklamada 30 adet kep ve iş elbisesine ilişkin giyecek giderinin eksik belirtilerek yukarıda anılan mevzuat hükümlerine uygun olarak açıklama yapılmadığından bahisle davacı şirketin değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka aykırılık bulunmamaktadır." şeklinde gerekçe belirtilerek Ankara 11. İdare Mahkemesinin 13.05.2011 tarih ve E:2011/704 sayılı yürütmenin durdurulması kararının kaldırılmasına ve dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulması isteminin reddine 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 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 günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulu'nca işlem tesis edilmesi gerektiğinden, Açıklanan nedenlerle;

1) Kamu İhale Kurulu'nun 18.07.2011 tarih ve 2011/MK-154 sayılı Kararının iptaline,

2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda 14.03.2011 tarih ve 2011/UH.II-988 sayılı Kurul Kararı gereği "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine", Oybirliği ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN
Başkan V.
II. Başkan

Ali Kemal AKKOÇ
Kurul Üyesi

Bahattin IŞIK
Kurul Üyesi

Hakan GÜNAL
Kurul Üyesi

Adem KAMALI
Kurul Üyesi

Abdullah DÜNDAR
Kurul Üyesi

Erkan DEMİRTAŞ
Kurul Üyesi