

İdari Şartname ve Teknik Şartnamenin Birlikte İhale Dokümanını Oluşturan Belgelerden Olduğu, Ayrı Ayrı Mütalaa Edilmelerinin Söz Konusu Olmadığı, Zira Dava Konusu

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 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 geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Toplantı No	: 2014/066
Gündem No	: 15
Karar Tarihi	: 09.10.2014
Karar No	: 2014/MK-519

<u>Şikayetçi:</u>
Lab-Tek Medikal Tic. Ltd. Şti.
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
Kamu Hastane Birliği Sağlık Bakanlığı Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
16.12.2013 / 39340
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>
2013/117896 İhale Kayıt Numaralı "2014-2015-2016 Mali Yılları 11 Kısım Laboratuvar Kit Karşılığ Cihaz Edinme İşi Toplu Alım İhalesi" İhalesi
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

Türkiye Kamu Hastaneleri Kurumu'nca 10.10.2013 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2013/117896 İKN'li "2014-2015-2016 Mali Yılları 11 Kısım Laboratuvar Kit Karşılığı Cihaz Edinme İşi Toplu Alım" ihalesinin 7'nci kısmına ilişkin olarak Lab-Tek Medikal Tic. Ltd. Şti.nin 26.11.2013 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 03.12.2013 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 16.12.2013 tarih ve 39340 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 13.12.2013 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuş ve Kamu İhale Kurulu'nun 20.01.2014 tarihli ve 2014/UM.III-405 sayılı karar ile; "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Nof-Med Medikal ve Tıbbi Malz. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 8. İdare Mahkemesince verilen 12.08.2014 tarih ve E:2014/560 sayılı kararda "...4734 sayılı yasaya göre gerçekleştirilen ihalelerde, sunulan tekliflerin ihale dokümanında yer alan düzenlemeler çerçevesinde değerlendirileceği, bu anlamda idari şartname ve teknik şartnamenin birlikte ihale dokümanını oluşturan belgelerden olduğu, ayrı ayrı mütalaa edilmelerinin söz konusu olmadığı, zira dava konusu ihaleye ait İdari Şartnamenin 5.1 maddesinde, idari şartname ve teknik şartnamenin ihale dokümanını oluşturan belgelerden olduğunun belirtildiği, ihalenin teknik şartnamesine göre de, ihale isteklisinin teklif edilen kit ve cihaz için ithalatçı/ distribütör firma tarafından satıcı firmaya verilen yetki belgesi (onayı ile birlikte) ile TSE Hizmet Yeterlik Belgesine sahip olması gerektiği ve yeterlik belgesinin teklif ekinde sunulması gerektiği anlaşılmaktadır.

Bu durumda; Teknik Şartname'de yer alan 'Teklif edilen kit ve cihaz için üretici firma veya ithalatçı/distribütör firma tarafından satıcı firmaya verilen yetki belgesi (onayı ile birlikte) olmalıdır. İthalatçı/distribütör ve bayi, TSE Hizmet Yeterlilik belgesine haiz olmalıdır' şeklindeki yeterlik kriterinin değerlendirme yapılırken göz önüne alınması gerekirken, yeterlik belgesine sahip olmadığı veya teklif ekinde sunmadığı görülen şikâyetçi şirketin teklifin değerlendirmeye alınmasına yönelik dava konusu Kurul kararında ihale dokümanı hükümlerine, 4734 sayılı Kanun'un gerekçeleri arasında yer alan eşit muamele ve saydamlık ilkesine ve dolayısıyla hukuka uyarlılık bulunmamaktadır" denilerek yürütmenin durdurulmasına 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 hükmü bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

- 1- Kamu İhale Kurulu'nun 20.01.2014 tarihli ve 2014/UM.III-405 sayılı kararının birinci iddia ile ilgili kısmının iptaline,
- 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, başvurunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSES Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi
Mehmet AKSOY Kurul Üyesi		