

**İhale kapsamında şirketin
sunmuş olduğu Hizmet
Yeterlilik Belgesinin
geçerlilik tarihinin *
tarihine kadar olduğu
anlaşıldığı ihale tarihi
itibarıyla geçerliliği devam
eden belgenin İdari
Şartname'de belirtilen
yeterlik kriterini sağladığı
anlaşılması hk (Danıştay K)**

Toplantı No	: 2022/057
Gündem No	: 61
Karar Tarihi	: 07.12.2022
Karar No	: 2022/MK-337

BASVURU SAHİBİ:

Genççocuk Yem.Tem.Serhizm.İns.Nak.Tur. İlyaz.Tic.Ltd.Şti.-Uğraş GıdaSan. veTic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Prof.Dr.Cemil Taşcıoğlu Şehir Hastanesi Sağlık Bakanlığı Bakan Yardımcıları

BASVURUYA KONU İHALE:

2020/693129 İhale Kayıt Numaralı "36 Aylık Malzeme Dahil Yemek Pişirme, Kahvaltı Hazırlama, Dağıtım ve Sonrası Yemek Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Prof. Dr. Cemil Taşcıoğlu Şehir Hastanesi Başhekimliği tarafından yapılan 2020/693129 ihale kayıt numaralı "36 Aylık Malzeme Dahil Yemek Pişirme, Kahvaltı Hazırlama, Dağıtım ve Sonrası Yemek Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Genççocuk Yemekhane Tem. Ser. Hiz. İns. Nak. Tur. Bil. Yaz. Tic. Ltd. Şti. - Uğraş Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-959 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncümaddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Genççocuk Yemekhane Tem. Ser. Hiz. İns. Nak. Tur. Bil. Yaz. Tic. Ltd. Şti. - Uğraş Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 2. İdare Mahkemesinin 04.11.2021 tarihli ve E:2021/1606 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme karar gereklerini yerine getirmek üzere alınan Kamu İhale Kurulunun 24.11.2021 tarihli ve 2021/MK-455 sayılı kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 07.05.2021 tarihli ve2021/UH.I-959 sayılı kararının birinci iddia ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncümaddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine," karar verilmiştir.

Mahkeme kararının temyizi üzerine verilen Danıştay Onüçüncü Dairesinin 22.09.2022 tarihli ve E:2022/1318, K:2022/3322 sayılı kararında "Mahkemece 14/10/2021 tarihli ara kararı ile, Türk Standartları Enstitüsü'nden Kardelen şirketine verilen söz konusu hizmet yeterlilik belgesinin bir örneği ile Kardelen şirketi tarafından Enstitü'ye teslim edilen tüm bilgi ve belgelerin (başvuru formu, işyeri açma ruhsatı vs.) okunaklı bir örneğinin gönderilmesi istenilmiş; Enstitü tarafından verilen 28/10/2021tarihli cevap ekinde, Kardelen şirketi adına düzenlenmiş olan 12/04/2021 tarihinde Trabzon Belgelendirme Müdürlü tarafından imzalanan ilk verilmiş tarihi 10/04/2020, son geçerlilik tarihi10/04/2022 olan Hizmet Yeterlilik Belgesi'nin sunulduğu, belgede verilen hizmetin kapsamının "1. TS13075 (23/03/2004) İşyerleri – Gıda Maddeleri Tagama Hizmetleri – Genel Kurallar Standardına Uygun Hizmet Veren 2. TS 8985 (21/05/2018) İş Yerleri – Yemek Fabrikaları ve Toplu Yemek Mutfakları İçin Kurallar Standardına Uygun Hizmet Veren 9750 tablidot/gün kapasiteli toplu yemek mutfakları hizmet yeri adresi: T.C.S.8 Recep Tayyip Erdoğan Üniversitesi Eğitim Araştırma Hastanesi İslam paşa Mahallesi Şahit Ali İslamoğlu Sokak 16 53100 Merkez/Rize Sözleme başlangıç-bitiş tarihleri: 02/04/2021 -30/06/2021" olarak belirtildiği, yzne ara kararına verilen cevap ekinde Kardelen şirketi tarafından yapılan 26/02/2020 tarihli hizmet belgelendirme başvuru formunun, Kardelen şirketinin iş ortaklığı olarak imzaladığı "TC. Sağlık Bakanlığı Recep Tayyip Erdoğan Üniversitesi Eğitim ve Araştırma Hastanesinin 2018-2019-2020 Yıllarına Ait Malzemeli Yemek Pişirme ve Sonrası Hizmet Alımı" konululu/07/2017 tarihli sözleşmesini Kardelen şirketi ile iş ortağı firma ve aynı Hastane arasında "3 Aylık Malzemeli Yemek Pişirme Dağıtım ve Sonrası Hizmet Alımı" işine ilişkin olarak işe başlama tarihi01/01/2021, iş bitirme tarihi 31/03/2021 olan Kardelen şirketi ile aynı Hastane arasında "1 Nisan 2021Tarihi İçin 1 Günlük Yemek Pişirme Dağıtım ve Sonrası Hizmet Alımı" işine ilişkin olarak 31/03/2021tarihinde imzalanan sözleşme tasarısı ile Kardelen şirketi ile aynı Hastane arasında iş bitirme tarihi30/06/2021 olan 02/04/2021 tarihinde imzalanan sözleşme tasarısı sunulmuştur. İhale üzerinde bırakılan Kardelen şirketi tarafından ihale tarihi (09/02/2021) itibarıyla geçerliliği bulunan hizmet yeri yeterlik belgesinin sunulduğu, Mahkemece söz konusu işin 2018-2019-2020 yıllarında gerçekleştirildiğinden bahisle belgenin geçerlilik süresinin 31/12/2020 tarihinde dolduğu ve ihale tarihi olan 09/02/2021 tarihi itibarıyla geçerli belgenin sunulmadığından Kardelen şirketi tarafından ihale kapsamında yeterlik kriteri olarak istenilen ihale tarihi itibarıyla geçerli hizmet yeterlilik belgesinin sunulmadığı gerekçesiyle dava konusu Kurul kararının söz konusu iddia bakımından iptaline karar verilmiş ise de, ara kararına verilen cevaptan son 30/06/2021 tarihine kadar geçerli sözleşme tasarısının sunulduğu, dolayısıyla söz konusu iş kapsamında Kardelen şirketinin 30/06/2021 tarihine kadar hizmet verdiği ve belgenin geçerlilik tarihinin de 10/04/2022 tarihine kadar olduğu anlaşıldığından, ihale tarihi (09/02/2021) itibarıyla geçerliliği devam eden belgenin İdari Şartname'de belirtilen yeterlik kriterini sağladığı anlaşılmaktadır. Bu itibarla, itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararının 1. iddiaya yönelik kısmında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır" gerekçesiyle Ankara 2. İdare Mahkemesinin 31.12.2021 tarihli ve E:2021/1606, K:2021/2695 sayılı kararının bozulmasına karar verilmiştir.

Anayasa'nın 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.

Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esasa 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 geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1- Kamu İhale Kurulunun 24.11.2021 tarihli ve 2021/MK-455 sayılı kararının iptaline,

2- Danıştay Onüçüncü Dairesi kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulunun 07.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-959 sayılı kararının hukuken geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.