

ihaleye verilen teklifin diğer teklifler veya yaklaşık maliyete göre aşırı düşük olup olmadığı yönünde ihale komisyonunca bir değerlendirme yapılmadığı şikâyetin ise reddine karar verildiği bu karara yönelik yapılan itirazen şikâyet başvurusu üzerine kanunda belirtilene göre (diğer teklifler veya yaklaşık maliyet) Kurulca bir değerlendirme yapılmak suretiyle başvuruya konu teklifinin aşırı düşük teklif olarak değerlendirilip değerlendirilmeyeceği

hususunda bir karar verilmesi
gerekirken takdir ve
sorumluluğun ihaleyi yapan
idarede olduğu belirtilerek
tesis edilen itirazen şikâyet
başvurusunun reddine ilişkin
dava konusu Kurul kararında
hukuka uygunluk bulunmadığı
hk (Danıştay Kararlı)

Toplantı No	: 2023/031
Gündem No	: 50
Karar Tarihi	: 31.05.2023
Karar No	: 2023/MK-124

BAŞVURU SAHİBİ:

Hızır Sağlık Sosyal Hizmetler Anonim Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Maltepe Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon- AİLE VE SOSYAL HİZMETLER BAKANLIĞI BAKAN YARDIMCILIKLARI

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/304459 İhale Kayıt Numaralı "Temizlik malzemesi alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Maltepe Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/304459 ihale kayıt numaralı "Temizlik malzemesi alımı" ihalesine ilişkin olarak Hızır Sağlık Sosyal Hiz. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.07.2022 tarihli ve 2022/UM.I-821 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Hızır Sağlık Sosyal Hiz. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 16. İdare Mahkemesinin 14.10.2022 tarihli ve E:2022/1822, K:2022/2021 sayılı kararında "Uyuşmazlıkta, ihalenin yaklaşık maliyetinin 4734 sayılı Kanunun 8'inci maddesinde öngörülen eşik değerin üzerinde olduğu, yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri uyarınca aşırı düşük tekliflerin tespiti ile ilgili olarak düzenleme yapma hususunda idarenin takdir yetkisi bulunduğu ancak, dava konusu ihaleye ilişkin ihale ilanı veya ihale dokümanında aşırı düşük teklif değerlendirilmesi yapılmayacağına dair bir düzenlemeye yer verilmediği gibi, aksine idari şartnamenin 33. maddesinde, aşırı düşük tekliflerin tespit edileceğine ilişkin düzenlemeye yer verildiği dikkate alındığında, idarece ihalenin aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan sonuçlandırılmasının mevzuata aykırı olduğu anlaşıldığından, davacının itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır..." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme kararının gereklerini yerine getirmek üzere alınan Kamu İhale Kurulu'nun 03.11.2022 tarihli ve 2022/MK-292 sayılı kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 07.07.2022 tarihli ve 2022/UM.I-821 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ihalenin 7'nci kısmında aşırı düşük teklif sorgulaması yapılarak ihalenin sonuçlandırılmasını teminen 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine," karar verilmiştir.

Ankara 16. İdare Mahkemesi kararının temyizi üzerine verilen Danıştay Onüçüncü Dairesinin 10.01.2023 tarihli E:2022/4454, K:2023/23 sayılı kararında "4734 sayılı Kanun'un 38. maddesinin âmir hükmüne ve İdari Şartnameye aykırı olarak R.T. adlı kişi tarafından verilen teklifin diğer teklifler veya yaklaşık maliyete göre aşırı düşük olup olmadığı yönünde ihale komisyonunca bir değerlendirme yapılmadığı, şikâyet başvurusunun ise reddine karar verildiğinden, bu karara yönelik yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, anılan maddede belirtilen iki ölçüte göre (diğer teklifler veya yaklaşık maliyet) Kurulca bir değerlendirme yapılmak suretiyle başvuruya konu R.T. adlı kişinin teklifinin "aşırı düşük teklif olarak" değerlendirilip değerlendirilmeyeceği hususunda bir karar verilmesi gerekirken "bu konudaki takdir ve sorumluluğun ihaleyi yapan idarede" olduğu belirtilerek tesis edilen itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, Kurul tarafından söz konusu husus hakkında 4734 sayılı Kanun'un 54 ve 56. maddelerinde öngörülen usule uygun şekilde herhangi bir değerlendirme yapılarak henüz bir karar verilmemiş olduğundan, temyize konu Mahkeme kararında "idarece ihalenin aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan sonuçlandırılmasının mevzuata aykırı olduğu" gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmesinde usul hükümlerine uygunluk bulunmamaktadır.

Bu itibarla, itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk, dava konusu işlemin iptaline ilişkin temyize konu Mahkeme kararında ise sonucu itibarıyla hukukî isabetsizlik bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle;

1. Davalının temyiz isteminin reddine,

2. Dava konusu işlemin iptali yolundaki Ankara 16. İdare Mahkemesi'nin 14/10/2022 tarih ve E:2022/1822, K:2022/2021 sayılı temyize konu kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından anılan Mahkeme kararının yukarıda belirtilen GEREKÇEYLE ONANMASINA," Ankara 16. İdare Mahkemesi kararının farklı gerekçeyle onanmasına 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 hükme 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 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, 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 03.11.2022 tarihli ve 2022/MK-292 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Danıştay kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının yeniden incelenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.