

ihalenin iptali kararında çeşitli gerekçelere yer verildiği ancak Tebliği uyarınca tekliflerin geçerlilik süresinin şikâyet ve itirazın şikâyet nedeniyle dolması hâlinde ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve ikinci teklif sahibinin sözleşmeyi imzalama iradelerinin sorgulanması, her ihalelerin kendi şartları içinde değerlendirilmesi gerektiği ve bu nedenle her ihale için farklı tekliflerin sunulabileceği idari şartname ve teknik şartnamede hukuka aykırı düzenlemelerin

bulunmadığı göz önüne
alındığında bu gerekçelerin
makul ve meşru gerekçeler
olmadığı, bununla birlikte
ihale komisyonu kararında
ekonomik açıdan en avantajlı
teklif sahibinin teklifinin
ekonomik açıdan en avantajlı
ikinci teklif olduğu ancak bu
tekliflerin Kurul kararıyla
değerlendirme dışı
bırakılması yönünde düzeltici
işlem belirlemesine karar
verildiği, anılan Kurul
kararı uyarınca ekonomik
açıdan en avantajlı teklifin
*TL olduğu bu durumda ise hem
hukukilik hem de yerindelik

denetimi yapan ihale yetkilisinin Kurul kararı nedeniyle ortaya çıkan *TL tutarındaki maliyet farkını göz önüne alarak ihalenin iptaline karar verilmesi(Danıştay K741)

Toplantı No	: 2022/023
Gündem No	: 21
Karar Tarihi	: 20.04.2022
Karar No	: 2022/MK-131

BAŞVURU SAHİBİ:

Üstün Yemek. Gıda Tem. Tic. Ve San. Ltd. Şti. – Hasel Yemek. Gıda Tem. İnş. Med. San. Dış Tic. Ltd. Şti. – Lokman Bilgis. Tem. Gıda Odun Ve Kömür Med. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Harran Üniversitesi Araştırma Ve Uygulama Hastanesi

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/572221 İhale Kayıt Numaralı “24 Ay Süreli Malzeme Dahil Yemek Hazırlama Hizmet Alımı” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Harran Üniversitesi Araştırma ve Uygulama Hastanesi Başhekimliği tarafından yapılan 2020/572221 ihale kayıt numaralı "24 Ay Süreli Malzeme Dahil Yemek Hazırlama Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Üstün Yemek. Gıda Tem. Tic. ve San. Ltd. Şti. – Hasel Yemek. Gıda Tem. İnş. Med. San. Dış Tic. Ltd. Şti. – Lokman Bilgis. Tem. Gıda Odun ve Kömür Med. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 20.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1028 sayılı karar ile "İdarenin ihalenin iptali kararının iptaline" karar verilmiştir.

Davacı Harran Üniversitesi Araştırma ve Uygulama Hastanesi Başhekimliği tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 27.10.2021 tarih ve E:2021/1302, K:2021/1906 sayılı kararı ile dava konusu işlemin iptaline karar verilmiş, anılan Mahkeme kararının uygulanmasını teminen alınan 22.12.2021 tarihli ve 2021/MK-505 sayılı Kurul kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 20.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1028 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine," karar verilmiştir.

Kurum tarafından yapılan temyiz başvurusu neticesinde Danıştay Onüçüncü Dairesinin 22.02.2022 tarih ve E:2022/41, K:2022/590 sayılı kararı ile "... Dava dosyasının incelenmesinden, ihale yetkilisince 16/04/2021 tarihli işlemle uyuşmazlık konusu ihalenin iptaline karar verildiği, ihalenin iptali kararında çeşitli gerekçelere yer verildiği, ancak Kamu İhale Genel Tebliği uyarınca tekliflerin geçerlilik süresinin şikâyet ve itirazın şikâyet nedeniyle dolması hâlinde ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve ikinci teklif sahibinin sözleşmeyi imzalama iradelerinin sorgulanması, her ihalelerin kendi şartları içinde değerlendirilmesi gerektiği ve bu nedenle her ihale için farklı tekliflerin sunulabileceği, idari şartname ve teknik şartnamede hukuka aykırı düzenlemelerin bulunmadığı göz önüne alındığında bu gerekçelerin makul ve meşru gerekçeler olmadığı, bununla birlikte 22/01/2021 tarihli ihale komisyonu kararında ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibinin teklifinin 18.754.928,00-TL, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklifin 19.454.928,00-TL olduğu, ancak bu tekliflerin 17/03/2021 tarih ve 2021/UH.I-615 sayılı Kurul kararıyla değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlemesine karar verildiği, anılan Kurul kararı uyarınca ekonomik açıdan en avantajlı teklifin 23.175.603,76-TL olduğu, bu durumda ise hem hukukilik hem de yerindelik denetimi yapan ihale yetkilisinin Kurul kararı nedeniyle ortaya çıkan 4.420.675,76-TL tutarındaki maliyet farkını göz önüne alarak ihalenin iptaline karar verdiği, ancak Dairemizin 22/02/2022 tarih ve E:2022/38, K:2022/589 sayılı kararıyla 17/03/2021 tarih ve 2021/UH.I-615 sayılı Kurul kararına karşı açılan davada Üstün-Hasel-Lokman iş ortaklığının teklifinin değerlendirilmeye alınmasına yönelik kısmının reddine, en avantajlı teklif sahibi olan Arslanlar Teknik Isıtma Soğutma İnşaat Taahhüt İhtiyaç Maddeleri Pazarlama Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik kısmının ise iptaline karar verildiği, anılan karar sonrasında oluşan yeni hukuki durum çerçevesinde ihale yetkilisinin ihaleyle ilgili yeniden bir değerlendirme yapabileceği açık olmakla birlikte işlemin tesis edildiği tarih itibarıyla idarenin ihaleyi iptal gerekçelerinin hukuka uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.

Belirtilen gerekçelerle, dava konusu işlemde hukuka aykırılık, anılan işlemin iptali yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle Ankara 14. İdare Mahkemesinin 27.10.2021 tarih ve E:2021/1302, K:2021/1906 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 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 22.12.2021 tarihli ve 2021/MK-505 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 20.05.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1028 sayılı Kurul kararının hukuken geçerliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.