

teklif edilen bedelin, gerek yaklaşık maliyete, gerekse diğer geçerli teklif fiyatlarının ortalamasına göre aşırı düşük olduğu anlaşılmakla, aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmaksızın

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	: 2011/058
Gündem No	: 27
Karar Tarihi	: 15.08.2011
Karar No	: 2011/MK-185

Şikayetçi:

Nur Grup Yemek Gıda Tem. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Faruk Küçük

İhaleyi Yapan Daire:

Ankara Eğitim ve Araştırma Hastanesi Başhekimliği

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuruya Konu İhale:

24.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-407 sayılı Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara Bölge İdare Mahkemesince verilen 08.06.2011 tarih ve 2011/2769 sayılı “Ankara 17. İdare Mahkemesinin 05.05.2011 tarih ve E:2011/688 sayılı yürütmenin durdurulması isteminin reddi kararının kaldırılması ve dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulması” kararına ilişkin işlem tesis edilmesi

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

Ankara Eğitim ve Araştırma Hastanesi Başhekimliği tarafından 24.11.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "2011 Mali Yılı Malzeme Dahil Yemek Pişirme, Dağıtımı ve Sonrası Hizmetleri Alımı" ihalesine ilişkin olarak Nur Grup Yemek Gıda Temizlik İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 05.01.2011 tarih ve 756 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 05.01.2011 tarihli dilekçe ile itirazın şikayet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu'nun 24.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-407 sayılı Kararı ile; "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Nur Grup Yemek Gıda Tem. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Faruk Küçük tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 05.05.2011 tarih ve E:2011/688 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verilmiştir.

Anılan mahkeme kararına davacı tarafından yapılan itiraz sonucu Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 08.06.2011 tarih ve 2011/2769 sayılı kararında; "...aşırı düşük teklifleri tespit etme yetkisi ihaleyi yapan idarenin takdirine bırakılmış olmakla birlikte, idarenin bu belirlemeyi yaparken geçerli diğer tekliflere veya ihalede belirlenen yaklaşık maliyete göre kıyaslama yapmak suretiyle sonuca ulaşacağı tabiidir.

İncelenen ihalede, yaklaşık maliyetin 4.827.163,81 TL olarak belirlendiği; 9 isteklinin teklif verdiği, bir isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, geriye 8 geçerli teklifin kaldığı, ihale üzerinde bırakılan isteklinin 3.975.600,00 TL teklif bedeli sunduğu ve bu bakımdan ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin yaklaşık maliyetin oldukça aşağısında olduğu anlaşılmaktadır.

Bu durumda, ihale üzerinde kalan istekli tarafından teklif edilen bedelin, gerek yaklaşık maliyete, gerekse diğer geçerli teklif fiyatlarının ortalamasına göre aşırı düşük olduğu anlaşılmakla, aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmaksızın ihalenin Avrupa Grubu Tem. Gıda Yemek Üret. San. ve Tic. Ltd. Şirketi üzerinde bırakılmasında 4734 sayılı Kanunun 38. maddesinde yer alan düzenlemeye uyarlık bulunmamakta olup, Kamu İhale Kurulu tarafından itirazın şikayetin reddi yolunda verilen dava konusu kararda da hukuka uygunluk görülmemiştir." şeklinde gerekçe belirtilerek Ankara 17. İdare Mahkemesinin 05.05.2011 tarih ve E:2011/688 sayılı kararının kaldırılmasına ve dava konusu işlemin yürütmesinin 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 hükme 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 Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle;

- 1- 24.01.2011 tarih ve 2011/UH.II-407 sayılı Kurul Kararının iptaline,
- 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 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	Ali KAYA Kurul Üyesi	Bahattin IŞIK Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Adem KAMALI Kurul Üyesi	Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi