

ürünlerle ilgili olarak herhangi bir olumsuz bildirimin yapılmadığı hususları göz önüne alındığında, belirli bir ürünü işaret eder şekilde teknik şartname hazırlanmasının Kanun'un 5. maddesinde ifadesini bulan rekabet ilkesini ihlal ettiği sonucuna ulaşılmakla, söz konusu ihalenin 6. kaleminde yer alan ilaç için, teknik şartnamenin 20. maddesinde yer alan düzenlemeye dayanılarak tesis edilen dava konusu işlemden hukuka uygunluk bulunmamıştır ...”

**gerekçesiyle
durdurulmasına
verilmiştir.**

**yürütmenin
karar**

Toplantı No	: 2013/051
Gündem No	: 32
Karar Tarihi	: 31.07.2013
Karar No	: 2013/PK-244

Şikâyetçi:

Erdem Ecza Deposu Tic. A.Ş.

İhaleyi Yasakla:

Kocaeli Üniversitesi Döner Sermaye İşletme Müdürlüğü

Basvuru Tarihi ve Sayısı:

Basvuruya Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 17.01.2013 tarihli ve 2013/UM.II-349 sayılı kararın iptali ve Y.D. istemiyle açılan davada, Ankara 9. İdare Mahkemesince verilen 11.07.2013 tarihli ve E:2013/464 sayılı Y.D. kararına ilişkin Kurul kararı alınması.

Kararın Tasarın İçerik ve Değerlendirme:

Karar:

Kocaeli Üniversitesi Döner Sermaye İşletme Müdürlüğü'nce 13.12.2012 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2012/163642 İKN'lı "10 Kalem Zıaç Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Erdem Ecza Deposu Tic. A.Ş.'nin 15.11.2012 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 21.11.2012 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 30.11.2012 tarih ve 39397 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 30.11.2012 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.01.2013 tarihli ve 2013/UM.II-349 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine," karar verilmiştir.

Davacı Erdem Ecza Deposu Tic. A.Ş. vekili Av. Bekir Mustafa Yılmaz tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 9. İdare Mahkemesinin 11.07.2013 tarihli ve E:2013/464 sayılı kararında, "...dava dosyasında bulunan bilgi ve belgeler ile yukarıda değinilen görüş yazısının birlikte değerlendirilmesinden, söz konusu teknik şartname hükümünün EDTA yardımcı maddesini içeren ithal ürünü işaret ettiği ve bu yönüyle Kanun'un 12. maddesine ve Mal Alımı İhaleleri Yönetmeliğinin 14. maddesine aykırılık teşkil ettiği; Sağlık Bakanlığı ve Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı tarafından ithal edilen ürünler ile yerli ürünlerin bire bir eşdeğer kabul edildiği ve EDTA'sız ürünlerle ilgili olarak herhangi bir olumsuz bildirimin yapılmadığı hususları göz önüne alındığında, belirli bir ürünü işaret eder şekilde teknik şartname hazırlanmasının Kanun'un 5. maddesinde ifadesini bulan rekabet ilkesini ihlal ettiği sonucu ulaşılmakta, söz konusu ihalemin 6. kaleminde yer alan zıaç için, teknik şartnamenin 20. maddesinde yer alan düzenlemeye dayanılarak tesis edilen dava konusu işlemlerde hukuka uygunluk bulunmaktadır ..." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anayasanın 130/4'üncü maddesinde, 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 hükmüne bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28/1'inci 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, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 17.01.2013 tarihli ve 2013/UM.II-349 sayılı Kararının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (a) bendi gereğince, ihalemin 6'ncı kaleminin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.

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