

ihale dokümanına karşı itiraz yoluna gidilmeyerek ihale kapsamında anılan dokümanın kesinleştiği görülmekte ise, mevzuatta Hazine tarafından karşılanacak giderlerin teklifte yer alıp almayacağına ilişkin açık bir düzenlemenin bulunmadığı dikkate alındığında, idarece ihale dokümanı hazırlanırken ve maliyet bileşenleri belirlenirken bu tür özel durumlara dikkat edilmesi ihalenin sağlıklı yürütülmesi bakımından da zorunlu bulunmaktadır. Bu durumda, davacı tarafından, Kanun'da

belirlenen asgari yükümlülük kapsamında çalıştırılması gereken 9 adet özürlü işçi için yapılan Hazine yardımı dikkate alınarak belirlenen teklifin usulüne uygun olduğu anlaşıldığından tesis olunan dava konusu işlemden hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır..”gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2014/015
Gündem No	: 88
Karar Tarihi	: 19.02.2014
Karar No	: 2014/MK-81

Şikayetçi:

Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler A.Ş.

İhaleyi Yapan Daire:

Osmaniye Kamu Hastane Birliği Genel Sekreterliği

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuruya Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 06.11.2013 tarih ve 2013/UH.I-4137 sayılı kararı hakkında Ankara 1. İdare Mahkemesince verilen 08.01.2014 tarihli E:2013/2292 sayılı yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Karar:

Osmaniye Kamu Hastane Birliği Genel Sekreterliği tarafından 22.08.2013 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2013/93567 İKN'li 2014-2015 Yılı 308 Kişi ile Temizlik, Çevre Düzenleme, Hasta Yönlendirme ve Danışma Hizmeti Alımı(Toplu Alım)ihalesine ilişkin olarak, Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler A.Ş.nin 26.09.2013 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 26.09.2013 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 09.10.2013 tarih ve 31579 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 09.10.2013 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 06.11.2013 tarihli ve 2013/UH.I-4137 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Gökkuşuğu Sosyal Hizmetler A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada Ankara 1. İdare Mahkemesinin 08.01.2014 tarihli E:2013/2292 sayılı kararında "... Davacı şirket tarafından ihale konusu iş kapsamında sunulan teklifte, asgari işçilik maliyetinin hizmetin 308 kişi ile verilecek olması gözetilerek ve yukarıda yer verilen 4857 sayılı Kanun gereğince belirlenen 9 kişiden oluşan özürü personele ilişkin Hazinece karşılanacak tutarın, hesaplanan birim işçilik maliyeti tutarından düşülerek 10.170.055,48-TL olarak belirlendiği, diğer teklif sahipleri tarafından ise 4857 sayılı Kanun'un yukarıda yer verilen hükmü dikkate alınmaksızın 285 işçi üzerinden maliyet hesaplaması yapıldığı görülmektedir. 4857 sayılı İş Kanunu'nun 30. maddesi gereğince belirli bir sayının üzerinde işçi çalıştırılan işyerlerinde % 3 oranında özürü işçi çalıştırılmasının zorunluluk olması nedeniyle, söz konusu ihaleye ilişkin ihale dokümanı hazırlanırken ve asgari işçilik maliyeti belirlenirken bu hususa dikkat edilmesi gerektiği açıktır. Her ne kadar, ihale dokümanına karşı itiraz yoluna gidilmeyerek ihale kapsamında anılan dokümanın kesinleştiği görülmekte ise, mevzuatta Hazine tarafından karşılanacak giderlerin teklifte yer alıp almayacağına ilişkin açık bir düzenlemenin bulunmadığı dikkate alındığında, idarece ihale dokümanı hazırlanırken ve maliyet bileşenleri belirlenirken bu tür özel durumlara dikkat edilmesi sağlıklı yürütülmesi bakımından da zorunlu bulunmaktadır.

Bu durumda, davacı tarafından, Kanun'da belirlenen asgari yükümlülük kapsamında çalıştırılması gereken 9 adet özürü işçi için yapılan Hazine yardımı dikkate alınarak belirlenen teklifin usulüne uygun olduğu anlaşıldığından tesis olunan dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.." gerekçesiyle yürütmenin 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 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 gerektiğinden,

Açıklanan nedenlerle;

- 1- Kamu İhale Kurulunun 06.11.2013 tarihli ve 2013/UH.I-4137 sayılı kararının davacıya ilişkin kısmının iptaline,
- 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine,
Oybirliği ile karar verildi.