

idarece kısmi teklif ile gerçekleştirilen öğrenci taşıma ihalesinin iki kısım hâlinde yapılmasının ihaleye katılımı ve rekabeti engellediği gerekçesiyle iptaline ilişkin Kurul kararının benzer gerekçe ile hukuka uygunluk bulunmadığından bahisle iptaline yönelik Mahkeme kararı Danıştay Dairesince onanmıştır gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline kesin olarak karar verilmiştir(danıştay kararlı)

Toplantı No	: 2021/029
Gündem No	: 80
Karar Tarihi	: 29.07.2021

Karar No

: 2021/MK-299

BASVURU SAHİBİ:

Star Kızıltepe Taş. Gıda Tem. İnş. Teks. San. Ve Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Kızıltepe İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü

BASVURUYA KONU İHALE:

2019/470133 İhale Kayıt Numaralı "2019-2020 Eğitim Öğretim Yılında 4555 Ortaöğretim Öğrencinin 450 Araç İle 19 Taşıma Merkezi Okuluna 142 Gün İçin Araç Kiralama Hizmet Alımı İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Kızıltepe İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından yapılan 2019/470133 ihale kayıt numaralı "2019-2020 Eğitim Öğretim Yılında 4555 Ortaöğretim Öğrencinin 450 Araç ile 19 Taşıma Merkezi Okuluna 142 Gün İçin Araç Kiralama Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak, Star Kızıltepe Taş. Gıda Tem. İnş. Tek. San. ve Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 06.11.2019 tarihli ve 2019/UH.I-1458 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline" karar verilmiştir.

Davacı Uygur Uluslararası Taş. Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesi tarafından 09.01.2020 tarihli ve E:2019/2254, K:2020/32 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesi tarafından verilen 17.05.2021 tarihli ve E:2020/1251, K:2021/1711 sayılı kararında "Kızıltepe İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü'nce ihale konusu hizmet alım işi için öncelikle kısmi teklife kapalı olarak ihaleye çıkıldığı, anılan ihalenin kısmi teklife açık olmadığından bahisle Kurul kararıyla iptal edilmesi üzerine bu kez kısmi teklife açık olarak iki kısımdan oluşan dava konusu ihalenin gerçekleştirildiği, söz konusu ihalede idarenin takdir yetkisini ihalenin iki kısma ayrılması yönünde kullandığı, idarenin cevabi yazısında belirtildiği üzere ihalenin iki kısma ayrılmasında ihale konusu hizmetin gerçekleştirileceği bölgenin coğrafi şartları ve güvenlik sorununun göz önüne alınarak taşıma yoluyla eğitime erişim uygulaması kapsamında hizmetin aksamaması ve öğrencilerin mağdur olmaması için avantajlı ve dezavantajlı bölgeler harmanlanarak bu yerlerden iki eşit kısmın oluşturulduğu, tek tek taşıma merkezleri baz alınarak ihaleye çıkılması halinde bu şekilde bir gruplandırma yapılamayacağı, araç sayısında iki kat artışla birlikte kamu zararı oluşacağı, dezavantajlı bölgelere teklif çıkmaması durumunda buradaki öğrencilerin mağdur olma ihtimali bulunduğu hususlarının dikkate alındığı, bu kapsamda davaya konu ihaleyi yapan idarece taşıma hizmeti yapılacak olan bölgenin coğrafi olarak dağlık ve birbirine uzak yerlerden oluşması ve güvenlik sorunundan kaynaklı özel durumu ve şartları göz önünde bulundurularak ihtiyaçların uygun şartlarla, zamanında karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması ilkeleri uyarınca dezavantajlı yerlerdeki öğrencilerin mağdur olmaması ve hizmetin aksamaması maksadıyla ihalenin iki kısma ayrıldığı, diğer yandan ihalenin daha fazla kısma ayrılması hâlinde ihtiyaçların daha uygun şartlarla zamanında karşılanacağı ve kaynakların verimli kullanılacağına veya ihaleye katılımın artacağı ve daha iyi bir rekabet ortamı oluşacağına yönelik somut bir tespit veya belirlemede bulunulmadığı, ihaleyi yapan idarenin kısmi teklife açık olan dava konusu ihalede kısım sayısını belirlerken hizmetin görüleceği bölgenin özelliğini ve durumunu dikkate alarak kanunda sayılan temel ilkelere uygun hareket ettiği anlaşıldığından, dava konusu ihalenin iki kısma ayrılarak yapılmasının ihaleye katılımı ve rekabeti engellediği gerekçesiyle iptal edilmesine ilişkin Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmamaktadır. Nitekim aynı idarece kısmi teklif ile gerçekleştirilen öğrenci taşıma ihalesinin iki kısım hâlinde yapılmasının ihaleye katılımı ve rekabeti engellediği gerekçesiyle iptaline ilişkin Kurul kararının benzer gerekçe ile hukuka uygunluk bulunmadığından bahisle iptaline yönelik Mahkeme kararı Dairemizin 19/11/2020 tarih ve E:2020/973, K:2020/3269 sayılı kararı ile onanmıştır." gerekçesiyle Mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline kesin olarak 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 günü 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 06.11.2019 tarihli ve 2019/UH.I-1458 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,

Oybirliği ile karar verildi.