

ihale idari şartnamesinde personel alıştırılmasına dayalı her türlü hizmet alımı işinin benzer iş kabul edileceğinin belirtildiğı ve davacının sunduğı iş deneyim belgesine konu işin Kanun ve Tebliğ hükmü gereğı diğer koşullara bakılmaksızın personel alıştırılmasına dayalı hizmet olarak kabul edildiğı nazara alındığında sunulan iş deneyim belgesinin yeterlik şartlarını sağladığı sonucuna varıldığından aksi yöndeki dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk görülmemiş olup işlemin

# iptaline karar verilmiştir.

<b>Toplantı No</b>	: 2021/045
<b>Gündem No</b>	: 54
<b>Karar Tarihi</b>	: 03.11.2021
<b>Karar No</b>	: 2021/MK-426

**BAŞVURU SAHİBİ:**

YENİGÜN TEMİZLİK VE SERVİS HİZMETLERİ SAN. TIC. LTD. ŞTİ

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

ELEKTRİK ÜRETİM A.Ş GENEL MÜDÜRLÜĞÜ(EÜAŞ) Satın Alma ve Malzeme Yönetimi Daire Başkanlığı – İç Satın Alma Müdürlüğü

**BAŞVURUYA KONU İHALE:**

2021/339610 İhale Kayıt Numaralı "EÜAŞ Genel Müdürlüğü Çayırhan Termik Santralı İşletme Müdürlüğüne ait Santralın işletilmesi, bakım-onarımı, teknik temizliği ile idari hizmetlerin 24 ay süre ve 700 personelle yapılmasına dair hizmet alım işi" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**

**KARAR:**

EÜAŞ Satın Alma ve Malzeme Yönetimi Daire Başkanlığı – İç Satın Alma Müdürlüğü tarafından yapılan 2021/339610 ihale kayıt numaralı “Eüaş Genel Müdürlüğü Çayırhan Termik Santralı İşletme Müdürlüğüne Ait Santralin İşletilmesi, Bakım-Onarımı, Teknik Temizliği ile İdari Hizmetlerin 24 Ay Süre ve 700 Personelle Yapılmasına Dair Hizmet Alım İşi” ihalesine ilişkin olarak, Yenigün Temizlik ve Servis Hizmetleri San. Tic. Ltd. Şti itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 08.09.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1697 sayılı karar ile “4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine” karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, davacı Barka Atık Yönetim ve Taşımacılık Limited Şirketi tarafından açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 13.10.2021 tarihli E:2021/1835, K:2021/1769 sayılı kararı ile “...Yukarıda aktarımları yapılan düzenlemeler ile, personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı tanımlandıktan sonra mahalli idare ve şirketlerinin bütçelerinden yapılan ve niteliği gereği süreklilik arz eden ve haftalık çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı park ve bahçe bakım ve onarımı ile çöp toplama, cadde, sokak, meydan ve benzerlerinin temizlik işlerine ilişkin işler Tebliğin 78.1.1 inci maddesinde yer alan diğer koşullara bakılmaksızın personel çalıştırılmasına dayalı hizmet olarak kabul edilmiştir. Uyuşmazlıkta, dava konusu ihaleye ilişkin İdari Şartnamenin 7.6 maddesinde, “personel çalıştırılmasına dayalı her türlü hizmet alımı işinin benzer iş kabul edileceğinin” belirtildiği ve istekli tarafından teklif edilen bedelin % 25 inden az olmamak üzere tek sözleşmeye ilişkin iş deneyim belgesinin sunulmasının istenildiği, bu bağlamda davacı Şirketin teklifinin 162.121.079,00-TL olduğu ve 40.530.269,80-TL iş deneyim tutarını sağlaması gerektiği, Elazığ Belediye Başkanlığınca düzenlenen “Belediyemiz Sınırları ve Mücavir Alan İçerisinde Kentsel Temizlik Hizmet Alımı” işine ilişkin 69.312.960,52-TL tutarlı iş deneyim belgesinin sunulduğu görülmektedir. Her ne kadar, dava konusu Kurul Kararı ile sunulan iş deneyim belgesine konu iş kapsamında temizlik aracı ve iş kıyafeti de bulunduğu, personel maliyetinin toplam maliyetin % 70 inin altında olduğu tespit edildiğinden bahisle personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı olmadığı belirtilmiş ise de, Kanun ve Tebliğ’de yer alan düzenlemeler ile mahalli idarelerin sayılan işleri Tebliğin 78.1.1 inci maddesinde yer alan diğer koşullara bakılmaksızın personel çalıştırılmasına dayalı hizmet olarak kabul edilmiş bulunmaktadır.

Bu durumda, idari şartnamede personel çalıştırılmasına dayalı her türlü hizmet alımı işinin benzer iş kabul edileceğinin belirtildiği ve davacının sunduğu iş deneyim belgesine konu işin Kanun ve Tebliğ hükmü gereği diğer koşullara bakılmaksızın personel çalıştırılmasına dayalı hizmet olarak kabul edildiği nazara alındığında sunulan iş deneyim belgesinin yeterlik şartlarını sağladığı sonucuna varıldığından aksi yöndeki dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk görülmemiştir...” şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin iptaline 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 08.09.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1697 sayılı kararının 1’inci iddia ile ilgili kısmının 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.