

ihale konusu işin özelliği göz önünde bulundurularak işletme ve bakım maliyeti maliyet etkinliği verimlilik kalite ve teknik değer gibi unsurlar fiyat dışı unsur olarak belirlenebilir Teknik Şartname ve Diğer Hususlar maddesinde yer aldığı, idarece ihale konusu işin yürütülmesi için gerekli görülen tesis, makine, teçhizat ve ekipman kapsamında bir düzenleme olduğu ve işe ait İdari Şartnamede yeterlik kriteri olarak belirlenmediği sözleşme aşamasında

**incelenmesi gerektiği, ihale
aşamasında bu belgelerin
sunulmamasının teklifin
değerlendirme dışı
bırakılacağı anlamına
gelmediği anlaşıldığından
dava konusu işlemde hukuka
uyarlık bulunmadığı hk**

Toplantı No	: 2022/018
Gündem No	: 35
Karar Tarihi	: 23.03.2022
Karar No	: 2022/MK-104

BAŞVURU SAHİBİ:

Eksen Group Taah. ve Eğitim Danışmanlık Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Sancaktepe Belediyesi Temizlik İşleri Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/660679 İhale Kayıt Numaralı "İlçemizin Katı Atıklarının Toplanması, Nakli Ve Temizliği İşinde Kullanılmak Üzere Temizlik Araçları Ve İş Makinaları Çalıştırılması Hizmet Alımı İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Sancaktepe Belediye Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü tarafından yapılan 2021/660679 ihale kayıt numaralı "İlçemizin Katı Atıklarının Toplanması, Nakli ve Temizliği İşinde Kullanılmak Üzere Temizlik Araçları ve İş Makinaları Çalıştırılması Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Eksen Group Taah. ve Eğitim Danışmanlık Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 08.12.2021 tarihli ve 2021/UH.II-2229 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline" karar verilmiştir.

Davacı Sancaktepe Belediye Başkanlığı tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 8. İdare Mahkemesinin 24.02.2022 tarihli ve E:2021/2704, K:2022/415 sayılı kararında "... İstekli olabileceklerin şikâyet ve itirazın şikâyet yollarına başvurabilecekleri, dava dışı başvurusunun bu kapsamda olduğundan davacının ehliyetine ilişkin, uyumsuzluk ihale dokümanına ilişkin olduğundan davacının davalı idarenin görevine ilişkin, 01/11/2021 tarihinde dokümanın edinildiği, 01/11/2021 tarihinde şikâyet başvurusunda bulunulduğu, başvurunun davacı idarece 02/11/2021 tarihli işlemle reddi üzerine 12/11/2021 tarihinde davalı idarenin kaydına giren dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğundan davacı idarenin başvuru sürelerine ilişkin iddialarına itibar edilmemiştir.

Başvurucu dava dışı Eksen Group Taah. ve Eğitim Danışmanlık Ltd. Şti.'nin yalnızca (3) numaralı iddiasının yerinde olduğu kabul edilerek ihalenin iptaline karar verildiği görüldüğünden uyumsuzluğun yalnızca (3) numaralı iddia yönünden incelenmesi gerekmektedir.

Uyumsuzluğun özü, dava konusu ihaleye ait Teknik Şartnamede kendi malı araca ilişkin düzenlemenin yeterlik kriteri olup olmadığıdır.

Yeterlik Kriterleri, 4734 sayılı Kanunun 10'uncu maddesinde belirtilen ve ihaleye katılacak isteklilerden ekonomik ve mali yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliliklerin belirlenmesi amacıyla istenilen bilgi ve belgeler olarak tanımlanmaktadır.

Fiyat dışı unsurlar, genel itibarıyla, ihale konusu edimin niteliklerine ilişkindir. Bu kapsamda ihale konusu için özelliği göz önünde bulundurularak işletme ve bakım maliyeti, maliyet etkinliği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi unsurlar fiyat dışı unsur olarak belirlenebilir.

Bu durumda, iddia konusu düzenlemenin, Teknik Şartnamenin 2'nci ve "Diğer Hususlar" başlıklı 11'inci maddesinde yer aldığı, idarece ihale konusu işin yürütülmesi için gerekli görülen tesis, makine, teçhizat ve ekipman kapsamında bir düzenleme olduğu ve işe ait İdari Şartnamede yeterlik kriteri olarak belirlenmediği, sözleşme aşamasında incelenmesi gerektiği, ihale aşamasında bu belgelerin sunulmamasının teklifin değerlendirme dışı bırakılacağı anlamına gelmediği anlaşıldığından dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, davalı idarece, ihale konusu işte kullanılacak araçlar içerisinde kendi malı olması istenilen araçlara ilişkin olarak iddia kapsamında sayı, nitelik, önem derecesi vb. unsurlar yönünden ayrıca değerlendirme yapılması gerektiği de açıktır." gerekçesiyle 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 hükmüne 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 gün geçmeyeceği 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 08.12.2021 tarihli ve 2021/UH.II-2229 sayılı kararının 3'üncü iddia ile ilgili kısmının iptaline,

2) Anılan Mahkeme kararında yer alan "Öte yandan, davalı idarece, ihale konusu işte kullanılacak araçlar içerisinde kendi malı olması istenilen araçlara ilişkin olarak iddia kapsamında sayı, nitelik, önem derecesi vb. unsurlar yönünden ayrıca değerlendirme yapılması gerektiği de açıktır." gerekçesi doğrultusunda, başvuru sahibinin şikâyet ve itirazın şikâyet dilekçesindeki iddialar ile idarenin cevabı incelendiğinde, kendi malı olması istenilen araçlara ilişkin sayı, nitelik, önem derecesi vb. unsurlarına yönelik bir iddianın bulunmadığı anlaşıldığından ilave bir değerlendirme yapılmasına gerek bulunmadığı,

3) 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.