

ihale konusu işin Mezarlık Bakım Onarım ve Rehabilitasyon İşini olarak belirlendiği benzer iş olarak da “mezarlıklarda bakım ve onarım hizmet işini yapmış olmak” şeklinde belirlendiği anlaşılmış olup ihale dokümanının incelenmesinden ihale konusu işin personel temini kapsamında farklı nitelikte ve özellikle personel içerdiği, benzer işin de mezarlık alanlarında bakım ve onarım hizmet işini yapmış olmak olarak belirtildiği, ihale konusu mezarlıklarda bakım onarım ve

rehabilitasyon işlerinin gerçekleştirileceği, çalışma mahallinin mezarlıklar olduğu, mezarlıkların bakımı onarımı ve rehabilite edilmesi işinde hizmetin sunulacağı kişiler ile işin niteliklerinin özellik arz ettiği, öte yandan, gerçekleştirilecek işin mezarların üstü ve çevresinin bakımı, yıkılan ve deforme olan mezarların onarımı ve rehabilitasyonu işlemleri olduğu, ihale konusu işin asli unsurunun mezarlıklar olduğu, bu haliyle diğer park, yeşil alan vb.

yerlerdeki bakım ve onarım işleri ile benzerlik göstermediği görülmüş olup, söz konusu ihaleye 4 (dört) şirketin teklif verdiği, böylelikle rekabetin sağlandığı, mezarlıklarda bakım ve onarım hizmet işini yapmış olmak şartının benzer iş olarak kabul edilmesinin rekabeti ve katılımı daraltmadığı anlaşıldığından tesis edilen dava konusu işlemden hukuka uyarlılık bulunmadığı

Toplantı No	: 2023/023
Gündem No	: 34
Karar Tarihi	: 05.04.2023
Karar No	: 2023/MK-72

BAŞVURU SAHİBİ:

Yıldız Proje Mimarlık Mühendislik İnşaat Taahhüt Ve Ticaret Limited Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

İSTANBUL BÜYÜKŞEHİR BELEDİYESİ Mezarlıklar Dairesi Başkanlığı Mezarlıklar Destek Hizmetleri Şube Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/1125587 İhale Kayıt Numaralı "İSTANBUL ANADOLU YAKASI MEZARLIKLARINDA BAKIM ONARIM VE REHABİLİTASYON İŞİ" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

İstanbul Büyükşehir Belediyesi Mezarlıklar Dairesi Başkanlığı Mezarlıklar Destek Hizmetleri Şube Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/1125587 ihale kayıt numaralı "İstanbul Anadolu Yakası Mezarlıklarında Bakım Onarım ve Rehabilitasyon İşİ" ihalesine ilişkin olarak, Yıldız Proje Mimarlık Mühendislik İnşaat Taahhüt ve Ticaret Limited Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 21.12.2022 tarihli ve 2022/UH.II-1630 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline" karar verilmiştir.

Davacı Alkasel İnş. Turz. Gıda Tem. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 22.02.2023 tarihli E:2023/56 sayılı kararında "İhale dokümanında yer alan düzenlemelerden, ihale konusu için "İstanbul Anadolu Yakası Mezarlıklarında Bakım Onarım ve Rehabilitasyon İşİ" olarak belirlendiği, benzer iş olarak da "mezarlıklarda bakım ve onarım hizmet işini yapmış olmak" şeklinde belirlendiği anlaşılmıştır. Yapılan incelemede; ihale dokümanının incelenmesinden ihale konusu için İstanbul Anadolu Yakası Mezarlıklarında Bakım Onarım ve Rehabilitasyon İşİ olduğu, personel temini kapsamında farklı nitelikte ve özellikte personel içerdiği, benzer işin de mezarlık alanlarında bakım ve onarım hizmet işini yapmış olmak olarak belirtildiği, ihale konusu mezarlıklarda bakım onarım ve rehabilitasyon işlerinin gerçekleştirileceği, çalışma mahallinin mezarlıklar olduğu, mezarlıkların bakımı onarımı ve rehabilite edilmesi işinde hizmetin sunulacağı kişiler ile işin niteliklerinin özellik arz ettiği, öte yandan, gerçekleştirilecek işin mezarların üstü ve çevresinin bakımı, yıkılan ve deforme olan mezarların onarımı ve rehabilitasyonu işlemleri olduğu, ihale konusu işin asli unsurunun mezarlıklar olduğu, bu haliyle diğer park, yeşil alan vb. yerlerdeki bakım ve onarım işleri ile benzerlik göstermediği görülmüş olup, söz konusu ihaleye 4 (dört) şirketin teklif verdiği, böylelikle rekabetin sağlandığı, mezarlıklarda bakım ve onarım hizmet işini yapmış olmak şartının benzer iş olarak kabul edilmesinin rekabeti ve katılımı daraltmadığı anlaşıldığından tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Öte yandan, hukuka aykırılığı mahkememiz kararı ile ortaya konulan işlemin uygulanması halinde davacı yönünden telafisi güç zararların ortaya çıkabileceği açıktır." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına 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;

1-Kamu İhale Kurulunun başvuru 21.12.2022 tarihli ve 2022/UH.II-1630 sayılı kararının, başvuru sahibinin benzer işe yönelik iddialarına ilişkin yapılan değerlendirmeleri içeren 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.