

İhale Teknik Şartname maddesinde ilçe sınırları içerisinde yapılan etkinlikler sosyal faaliyetler ile resmî yarışmalara okulu temsilen gidecek öğretmen ve öğrencilerin taşınmasının ücretsiz olarak yapılacağı kurala bağlanmış olmakla birlikte, bunların sayısı ve mesafesi konusunda bir belirlemeye gidilmediği gibi herhangi bir üst sınır da belirlenmemiştir Bu durumda ihaleye katılan isteklilerin, belirsiz şartname kuralı nedeniyle birbirinden farklı

değerlendirmeler yaparak
teklif fiyatlarını
belirleyeceği, şartnamenin bu
hâliyle teklif fiyatlarının
sağlıklı belirlenmesine imkân
vermediği, bu durumun ise
öngörülebilirlik, hukukî
güvenlik ve hukukî belirlilik
ilkelerini sağlamaktan uzak
olduğu sonucuna
ulaşıldığından, dava konusu
işlemin bu kısmında hukuka
uygunluk görülmemiştir

İhale dokümanında hizmetten ücretsiz faydalanacak kişi sayısına yer verilmemesi ihalenin iptaline sebebiyet verir mi?

Toplantı No	: 2020/012
Gündem No	: 49
Karar Tarihi	: 11.03.2020
Karar No	: 2020/MK-58

BAŞVURU SAHİBİ:

S.S. 111 Nolu Biga Ova İşçi Ve Öğrenci Srv. Mot. Taş. Koop.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Biga İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü- Milli Eğitim Bakanlığı Bakan Yardımcılıkları

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/326529 İhale Kayıt Numaralı "2019-2020 Eğitim Öğretim Yılında İlkokul-Ortaokul Öğrencilerinin Yerleşim Yerlerinden Alınarak Taşıma Merkezi Okullara Taşınması" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Biga İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından yapılan 2019/326529 ihale kayıt numaralı "2019-2020 Eğitim Öğretim Yılında İlkokul-Ortaokul Öğrencilerinin Yerleşim Yerlerinden Alınarak Taşıma Merkezi Okullara Taşınması" ihalesine ilişkin olarak, S.S. 111 Nolu Biga Ova İşçi ve Öğrenci Srv. Mot. Taş.

Koop. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 05.09.2019 tarihli ve 2019/UH.I-1067 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı S.S. 111 Nolu Biga Ova İşçi ve Öğrenci Srv. Mot. Taş. Koop. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesi'nin 21.11.2019 tarihli ve E:2019/1932, K:2019/1907 sayılı kararı ile davanın reddine karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 15.01.2020 tarihli ve E:2019/4278, K:2020/170 sayılı kararında "...Temyize konu Mahkeme kararının, itirazın şikâyet başvurusundaki 4. iddia yönünden davanın reddine ilişkin kısmın incelendiğinde; Anayasa'nın 2. maddesinde ifadesini bulan hukuk devleti ilkesinin unsurlarından biri olan hukukî belirlilik ilkesi; hukuk düzeniyle ilişki içindeki kişilere, devlet gücü tarafından yapılacak uygulamaları önceden görme imkânı sunacak düzeyde açık, anlaşılır, erişilebilir, devamlı, düzenli, tutarlı ve geleceğe yönelik yasal düzenlemelerin yürürlükte olduğu bir hukuk sistemini hedefleyen, kamusal gücün kullanımını hukuk kurallarına bağlayarak öngörülebilirliği sağlamaya hizmet eden bir ilkedir. Bu ilke gereğince bireylerin kendilerine uygulanacak kuralların içeriğini ve bu kuralların kapsamını önceden bilmesi gerekmekte olup, bu durum, hukuk devletinin bir diğer unsuru olan hukukî güvenlik ilkesiyle de yakından ilgilidir. Teknik Şartname'nin "Resmî yarışma ve gezilerde taşıma" başlıklı 15. maddesinde, "İlçe sınırları içerisinde taşıma; ilçe sınırları içerisinde yapılan etkinlikler, sosyal faaliyetler ile resmî yarışmalara okulu temsilen gidecek öğretmen ve öğrencilerin taşınması ücretsiz olarak yapılacaktır." kuralı yer almaktadır. **Teknik Şartname'nin aktarılan maddesinde, ilçe sınırları içerisinde yapılan etkinlikler, sosyal faaliyetler ile resmî yarışmalara okulu temsilen gidecek öğretmen ve öğrencilerin taşınmasının ücretsiz olarak yapılacağı kurala bağlanmış olmakla birlikte, bunların sayısı ve/veya mesafesi konusunda bir belirlemeye gidilmediği gibi, herhangi bir üst sınır da belirlenmemiştir. Bu durumda, ihaleye katılan isteklilerin, belirsiz şartname kuralı nedeniyle birbirinden farklı değerlendirmeler yaparak teklif fiyatlarını belirleyeceği, şartnamenin bu hâliyle teklif fiyatlarının sağlıklı belirlenmesine imkân vermediği, bu durumun ise öngörülebilirlik, hukukî güvenlik ve hukukî belirlilik ilkelerini sağlamaktan uzak olduğu sonucuna ulaşıldığından, dava konusu işlemin bu kısmında hukuka uygunluk görülmemiştir.** Bu itibarla, davanın reddi yönündeki İdare Mahkemesi kararının itirazın şikâyet başvurusundaki dördüncü iddianın Teknik Şartname'nin 15. maddesine ilişkin kısmında hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle Ankara 15. İdare Mahkemesi'nin 21.11.2019 tarih ve E:2019/1932, K:2019/1907 sayılı kararının, davacının itirazın şikâyet başvurusundaki dördüncü iddiasına yönelik davanın reddine ilişkin kısmının bozulmasına ve dava konusu işlemin bu kısım yönünden 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 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 Kurulu'nun 05.09.2019 tarihli ve 2019/UH.I-1067 sayılı kararının 4'üncü iddia ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.