

ihalede isteklilerin hizmetin yürütülmesi sırasında gerekli gördüğü kadar personeli bünyesinde çalıştıracığı şeklinde düzenleme yapıldığı bu çerçevede isteklilerin kendi belirledikleri personel sayısı üzerinden teklif verebileceği ve bu personel sayısı için ulusal bayram ve genel tatil ücreti öngörebileceği belirlenmiş ise de bu durumun istekliler tarafından farklı sayıda ve nitelikte personel çalıştırmayı öngörebileceği ve bu durumun fiyat teklifini etkileyecek bir unsur olduğu

ve belirlilik hukuki güvenlik
ve öngörülebilirlik
ilkelerine aykırı olduğu
anlaşıldığından, dava konusu
işlemin iptaline karar
verilmiştir 1

Toplantı No	: 2021/019
Gündem No	: 29
Karar Tarihi	: 20.05.2021
Karar No	: 2021/MK-209

BAŞVURU SAHİBİ:

Empati Sosyal Hizm. Nak. İnş. Tem. Peyz. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Manisa İl Sağlık Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/646957 İhale Kayıt Numaralı "2021-2022-2023 Yılları Yemek Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Manisa İl Sağlık Müdürlüğü tarafından yapılan 2020/646957 ihale kayıt numaralı "2021-2022-2023 Yılları Yemek Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Empati Sosyal Hizm. Nak. İnş. Tem. Peyz. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 03.02.2021 tarihli ve 2021/UH.II-287 sayılı karar ile " 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Empati Sosyal Hizm. Nak. İnş. Tem. Peyz. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 13.04.2021 tarihli ve E:2021/448, K:2021/645 sayılı kararında "...İlgililerin, hukuk düzeninin öngördüğü bir yükümlülüğü tam olarak yerine getirebilmeleri için bu yükümlülüğün kapsamının kendileri tarafından önceden açıkça bilinmesi gerekmektedir. Aksi takdirde, kapsamı tam olarak bilinmeyen bir yükümlülüğün yerine getirilip getirilmediği objektif olarak belirlenemeyeceği gibi, bu yükümlülüğü farklı yöntemler kullanarak yerine getirmeye çalışan istekliler açısından da eşit muamele ilkesine uygun bir değerlendirme yapılamayacaktır. Bu durumun ise hukukî belirlilik, öngörülebilirlik ve hukukî güvenlik ilkelerinin ihlâli niteliğinde olacağı açıktır.

Olayda, isteklilerin Selendi Devlet Hastanesinde hizmetin yürütülmesi sırasında gerekli gördüğü kadar personeli bünyesinde çalıştıracığı şeklinde düzenleme yapıldığı, bu çerçevede isteklilerin kendi belirledikleri personel sayısı üzerinden teklif verebileceği ve bu personel sayısı için ulusal bayram ve genel tatil ücreti öngörebileceği belirlenmiş ise de, bu durumun istekliler tarafından farklı sayıda ve nitelikte personel çalıştırmayı öngörebileceği ve bu durumun fiyat teklifini etkileyecek bir unsur olduğu ve belirlilik hukuki güvenlik ve öngörülebilirlik ilkelerine aykırı olduğu anlaşıldığından, dava konusu işlemin anılan iddia yönünden, hukuka uygun olmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle dava konusu işlemin 6. iddia 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 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 03.02.2021 tarihli ve 2021/UH.II-287 sayılı kararının 6. 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.