

ihalenin personel
çalıştırılmasına dayalı
hizmet alım ihalesi olduğu
buna göre işçi ücreti kıdem
tazminatı ihbar tazminatı ve
sair alacaklarından asıl
işveren olan ilgili kamu
kurum ve kuruluşunun
öncelikle sorumlu olduğu her
ne kadar kanunun açık
düzenlemesi sorumluluğu kamu
kuruluşuna yüklemekte ise de
ele alınan Teknik Şartname
hükümlerinde İdarenin söz
konusu işçilik alacakları
yönünden hiçbir
sorumluluğunun bulunmadığı
şeklindeki düzenlemenin

mevzuata açıkça aykırı olduğu dolayısıyla ihale dokümanında Kanuna aykırı düzenlemelere yer verilemeyeceği dikkate alındığında Teknik Şartname maddesinde kıdem tazminatına ilişkin yükümlülüğün yüklenicinin sorumluluğunda olduğuna ilişkin yapılan düzenlemesi Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı

Toplantı No	: 2021/045
Gündem No	: 40
Karar Tarihi	: 03.11.2021
Karar No	: 2021/MK-422

BAŞVURU SAHİBİ:

İ S D Özel Güvenlik Hizmetleri Limited Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Devlet Hava Meydanları İşletmesi Genel Müdürlüğü (Dhmi)

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/71014 İhale Kayıt Numaralı "Devlet Hava Meydanları İşletmesi Genel Müdürlüğü Ve Bünyesinde Bulunan Havalimanları İle Havalimanlarına Bağlı Seyrüsefer Yardımcı İstasyonlarına 01/07/2021-30/06/2023 Tarihleri Arasında Toplam 3673 Personelle Özel Güvenlik Hizmet Alım İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Devlet Hava Meydanları İşletmesi Genel Müdürlüğü (DHMİ) tarafından yapılan 2021/71014 ihale kayıt numaralı "Devlet Hava Meydanları İşletmesi Genel Müdürlüğü ve Bünyesinde Bulunan Havalimanları İle Havalimanlarına Bağlı Seyrüsefer Yardımcı İstasyonlarına 01/07/2021-30/06/2023 Tarihleri Arasında Toplam 3673 Personelle Özel Güvenlik Hizmet Alım İşi" ihalesine ilişkin olarak İ S D Özel Güvenlik Hiz. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.04.2021 tarihli ve 2021/UH.I-751 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Başvuru sahibi İ S D Özel Güvenlik Hiz. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 30.09.2021 tarihli ve E:2021/905 esas numaralı kararında "...Bakılan uyuşmazlıkta, uyuşmazlık konusu ihalenin kamu ihale mevzuatı açısından personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alım ihalesi olduğu, buna göre somut olayda işçinin ücreti, kıdem tazminatı, ihbar tazminatı, iş güvencesi tazminatı, sendikal tazminatlar ve sair alacaklarından asıl işveren olan ilgili kamu kurum ve kuruluşunun (somut olayda ihaleyi yapan Devlet Hava Meydanları İşletmesi Genel Müdürlüğü) öncelikle sorumlu olduğu, her ne kadar kanunun açık düzenlemesi sorumluluğu kamu kuruluşuna yüklemekte ise de, ele alınan Teknik Şartname hükümlerinde İdarenin söz konusu işçilik alacakları yönünden hiçbir sorumluluğunun bulunmadığı şeklindeki düzenlemenin mevzuata açıkça aykırı olduğu, dolayısıyla ihale dokümanında Kanuna aykırı düzenlemelere yer verilemeyeceği dikkate alındığında, Teknik Şartname'nin 10.20'nci maddesinde kıdem tazminatına ilişkin yükümlülüğün yüklenicinin sorumluluğunda olduğuna ilişkin yapılan düzenleme ve davacının 3. iddiası bakımından dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

...Açıklanan nedenlerle; dava konusu Kurul kararının davacı tarafından ileri sürülen 3. İddiasının reddine ilişkin kısmının, açıkça hukuka aykırı olması ve uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğurabilecek nitelikte bulunması nedeniyle 2577 sayılı Kanun'un 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına,..." 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 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 07.04.2021 tarihli ve 2021/UH.I-751 sayılı kararının 3'üncü iddiası 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.