

ihalenin personel
çalıştırılmasına dayalı
olmayan hizmet alımı
niteliğinde olduğu sözleşme
gideri ve genel giderler
dahil toplam asgarî işçilik
maliyetinin altında işçilik
bedeli sunan isteklilerin
tekliflerinin, ihale
dokümanına aykırı teklif
sunulduğu gerekçesiyle
değerlendirme dışı
bırakılacağına ilişkin hükmün
personel çalıştırılmasına
dayalı hizmet alımı
ihalelerine ilişkin olduğu,
bu düzenlemenin personel
çalıştırılmasına dayalı

olmayan hizmet alımı ihalelerinde de uygulanacağına ilişkin olarak kamu ihale mevzuatında herhangi bir düzenlenin de bulunmadığı ve isteklilerin teklif ettikleri bedelle o işi gerçekleştirip gerçekleştiremeyeceklerine ilişkin belirlemenin de mevzuatta öngörüldüğü üzere sadece aşırı düşük teklif sorgulaması ile yapılabileceği, istekliye aşırı düşük teklif sorgulaması yapıлып yapılmayacağını ise hesaplanacak sınırlar değere

göre belirleneceği, bu kapsamda, ihalede davacı tarafından sunulan teklif bedelinin sınır değerin altında kalmadığı, dolayısıyla anılan isteklilerden aşırı düşük teklif açıklama yapılmasının talep edilemeyeceği hususları birlikte değerlendirildiğinde isteklinin teklifinin teklif edilen işçilik bedellerinin asgarî işçilik maliyetlerinin altında kaldığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik ihale komisyonu kararının mevzuata uygun olmadığı dikkate

alındığında, bu karara yönelik olarak yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemin iptali istemiyle açılan davanın reddi yolundaki temyize konu İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmadığı gerekçesiyle mahkeme kararının bozulmasına, dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2023/021
Gündem No	: 34
Karar Tarihi	: 29.03.2023
Karar No	: 2023/MK-62

BAŞVURU SAHİBİ:

Arsılanlar Teknik Isıtma Soğutma İnşaat Taahhüt İhtiyaç Maddeleri Pazarlama Sanayi Ve Ticaret Limited Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Sivas İl Sağlık Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/640207 İhale Kayıt Numaralı "2 Yıl Süreli Malzemeli Yemek Pişirme, Dağıtım ve Dağıtım Sonrası Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Sivas İl Sağlık Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/640207 ihale kayıt numaralı "2 Yıl Süreli Malzemeli Yemek Pişirme, Dağıtım ve Dağıtım Sonrası Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Arslanlar Tek. Isıt. Soğ. İnş. Taah. İht. Mad. Paz. San. ve Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 28.09.2022 tarihli ve 2022/UH.II-1177 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Arslanlar Tek. Isıt. Soğ. İnş. Taah. İht. Mad. Paz. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından Kamu İhale Kurulu'nun 28.09.2022 tarihli ve 2022/UH.II-1177 sayılı kararının iptali talebiyle açılan davada Ankara 15. İdare Mahkemesi'nin 15.11.2022 tarih ve E:2022/2380, K:2022/2569 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 10.01.2023 tarih ve E:2022/4702, K:2023/36 sayılı kararı ile "...Kamu İhale Genel Tebliği'nin 78. ve 79. maddelerinde yer alan düzenlemelerden, ihale konusu iste çalıştırılacak personel sayısının ihale dokümanında belirlendiği, bu personelin çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı, yaklaşık maliyetinin en az %70'lik kısmının asgari işçilik maliyeti ile varsa aynı yemek ve yol giderleri dahil işçilik giderinden oluştuğu ve niteliği gereği süreklilik arz eden hizmet alımlarının personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı olduğu, personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerinde, sözleşme gideri ve genel giderler dahil toplam asgari işçilik maliyetinin altında işçilik bedeli sunan isteklilerin tekliflerinin, ihale dokümanına aykırı teklif sunulduğu gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılacağı ve personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerinde tekliflerin değerlendirilmesi bağlamında sözleşme ve genel giderler dahil asgari işçilik maliyeti hesabında işçilik hesaplama modülünün kullanılmasının zorunlu olduğu anlaşılmaktadır. Dava konusu "2 Yıl Süreli Malzemeli Yemek Pişirme, Dağıtım ve Dağıtım Sonrası Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin ihale işlem dosyası incelendiğinde söz konusu ihalenin personel çalıştırılmasına dayalı olmayan hizmet alımı niteliğinde olduğu görülmektedir. Nitekim bu hususta taraflar arasında da ihtilaf bulunmamaktadır. Bu bakımdan, sözleşme gideri ve genel giderler dahil toplam asgari işçilik maliyetinin altında işçilik bedeli sunan isteklilerin tekliflerinin, ihale dokümanına aykırı teklif sunulduğu gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılacağına ilişkin hükmün personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerinde de uygulanacağına ilişkin olarak kamu ihale mevzuatında herhangi bir düzenlenin de bulunmadığı ve isteklilerin teklif ettikleri bedelle o isi gerçekleştirip gerçekleştiremeyeceklerine ilişkin belirlemenin de mevzuatta öngörüldüğü üzere sadece aşırı düşük teklif sorgulaması ile yapılabileceği, istekliye aşırı düşük teklif sorgulaması yapıp yapılmayacağına ise hesaplanacak sınır değere göre belirleneceği, bu kapsamda, ihalede davacı tarafından sunulan teklif bedelinin sınır değerinin altında kalmadığı, dolayısıyla anılan isteklilerden aşırı düşük teklif açıklama yapılmasının talep edilemeyeceği hususları birlikte değerlendirildiğinde isteklinin teklifinin teklif edilen işçilik bedellerinin asgari işçilik maliyetlerinin altında kaldığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik ihale komisyonu kararının mevzuata uygun olmadığı dikkate alındığında, bu karara yönelik olarak yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işleminde ve bu işlemin iptali istemiyle açılan davanın reddi yolundaki temyize konu İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmamaktadır..." gerekçesiyle mahkeme kararının bozulmasına, 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 hükmü 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 28.09.2022 tarihli ve 2022/UH.II-1177 sayılı kararının iptaline,

2- 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.