

**Kanun'da belirlenen asgari
yükümlülük kapsamında
çalıştırılması gereken 23
adet özürlü işçi için yapılan
Hazine yardımı dikkate
alınarak belirlenen teklifin
usulüne uygun olduğu sonucuna
ulaşıldığından, davacının
teklifinin değerlendirme dışı
bırakılmasına ilişkin işleme
karşı yaptığı itirazın
şikâyet başvurusunun reddine
ilişkin işlemlerde hukuka
uyarlık bulunmamaktadır.”
gerekçesiyle Mahkeme
kararının kaldırılmasına ve
dava konusu işlemin
yürütmenin durdurulmasına**

karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2014/016
Gündem No	: 84
Karar Tarihi	: 26.02.2014
Karar No	: 2014/MK-86

Sikayetçi:

Pam-Pak Sosyal ve Sağlık Hizmetler Bilgi İşlem Otomasyon İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.

İhaleyi Yapan Daire:

Anadolu Üniversitesi Rektörlüğü Döner Sermaye İşletmesi

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuru Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 13.08.2013 tarih ve 2013/UH.III-3246 sayılı kararı hakkında Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 15.01.2014 tarihli ve Y.D. İtiraz No: 2014/217 sayılı "yürütmenin durdurulması" kararına ilişkin Kurul kararı alınması.

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Karar:

Anadolu Üniversitesi Rektörlüğü Döner Sermaye İşletmesi'nce 28.05.2013 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2013/50961 İKN'li "2014 Yılı Aylık 760 İşçi ile İktisat, İşletme ve Açıköğretim Fakülteleri ile Bu Fakültelere Bağlı Açıköğretim Büroları, Sınav ve Üniversitemizin Diğer Birimlerine Veri Girişi, Arşivleme, Tasnifleme, Depolama ve Düzenleme İşleri" ihalesine ilişkin olarak, Pam-Pak Sosyal ve Sağlık Hizmetler Bilgi İşlem Otomasyon İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 08.07.2013 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 10.07.2013 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 24.07.2013 tarih ve 24432 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 23.07.2013 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 13.08.2013 tarihli ve 2013/UH.III-3246 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, başvurunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Pam-Pak Sosyal ve Sağlık Hizmetler Bilgi İşlem Otomasyon İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle Ankara 13. İdare Mahkemesi E:2013/1548 sayılı esasında açılan davaya ilişkin olarak, Mahkemenin 11.12.2013 tarihli kararı ile yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verilmesi üzerine, davacı tarafından Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itirazda bulunulmuştur.

Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 15.01.2014 tarihli ve Y.D. İtiraz No:2014/217 sayılı kararı ile "4857 sayılı İş Kanunu'nun 30. maddesi gereğince belirli bir sayının üzerinde işçi çalıştırılan işyerlerinde % 3 oranında özürü işçi çalıştırılmasının zorunluluk olması nedeniyle, söz konusu ihaleye ilişkin ihale dokümanı hazırlanırken ve asgari işçilik maliyeti belirlenirken bu hususa dikkat edilmesi gerektiği açıktır. Öte yandan, işverenlere ait olan prim miktarının yukarıda anılan madde kapsamında çalıştırılan özürü işçiler bakımından Hâzinece karşılandığı dikkate alındığında, bunun ihale kapsamında bir maliyet unsuru olarak gösterilmesi durumunda, kamu zararının ortaya çıkacağı ve idarece yüklenici şirket tarafından gerçekte yapılmayan bir giderin yükleniciye ödeneceği anlamına gelecektir.

Her ne kadar, ihale dokümanına karşı itiraz yoluna gidilmeyerek ihale kapsamında anılan dokümanın kesinleştiği görülmekte ise, mevzuatta Hazine tarafından karşılanacak giderlerin teklifte yer alıp almayacağına ilişkin açık bir düzenlemenin bulunmadığı dikkate alındığında, idarece ihale dokümanı hazırlanırken ve maliyet bileşenleri belirlenirken bu tür özel durumlara dikkat edilmesi ihalenin sağlıklı yürütülmesi bakımından da zorunlu bulunmaktadır.

Bu durumda, davacı tarafından, Kanun'da belirlenen asgari yükümlülük kapsamında çalıştırılması gereken 23 adet özürü işçi için yapılan Hazine yardımı dikkate alınarak belirlenen teklifin usulüne uygun olduğu sonucuna ulaşıldığından, davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin işleme karşı yaptığı itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin işlemler hukuka uyumlu bulunmamaktadır." gerekçesiyle Ankara 13. İdare Mahkemesinin 11.12.2013 tarihli ve E:2013/1548 sayılı kararının kaldırılmasına ve dava konusu işlemin yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anayasanın 138/4'üncü maddesinde, 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.

Öte yandan 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28/1'inci maddesinde Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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;

1- Kamu İhale Kurulunun 13.08.2013 tarihli ve 2013/UH.III-3246 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince başvuru sahibinin teklifinin değerlendirmeye alınması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.