

Özel Güvenlik Hizmeti Yürütmeyi Durdurma ihale kararı

Toplantı No	:	2007/042
Gündem No	:	11
Karar Tarihi	:	24.07.2007
Karar No	:	2007/HK-87
Şikayetçi:		
BSG Güvenlik ve Güvenlik Eğitim Hizm. Ltd. Şti.		
İhaleyi yapan idare:		
DHMİ Genel Müdürlüğü		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 19.02.2007 tarihli ve 2007/UH.Z-635 sayılı Kararı hakkında Ankara 8 inci İdare Mahkemesinin 08.06.2007 tarihli E:2007/336 sayılı yürütmenin durdurulması kararı:		
Karar:		
DHMI Genel Müdürlüğü tarafından 26.10.2006 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan "Özel Güvenlik Hizmeti Satın Alımı" ihalesine ilişkin olarak BSG Güvenlik ve Güvenlik Eğitim Hizm. Ltd. Şti. tarafından 29.01.2007 tarih ve 3272 sayılı dilekçe ile yapılan itirazın şikayet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulunun 19.02.2007 tarihli ve 2007/UH.Z-635 sayılı kararı ile; "Tekliflerin alınmasından sonra yapılan ve mevzuata aykırılığı tespit edilen ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline, Yapılan açıklamalar doğrultusunda tekliflerin yeniden değerlendirilmesi hususunun, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin (a) bendi gereğince düzeltici işlem olarak belirlenmesine," Karar verilmiştir. Söz konusu kararın yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 8 inci İdare Mahkemesinin 08.06.2007 tarihli E:2007/336 sayılı kararı ile; "Dava dosyasının incelenmesinden, DHMİ Genel Müdürlüğü tarafından 26.10.2006 tarihinde yapılan Atatürk Hava Limanı'nın İhtiyacı İçin 154 Personelle Özel Güvenlik Hizmeti Satın Alınması İşi ihalesine teklif veren davacı şirketin, ihalenin asgari işçilik maliyetinin altında teklif veren firma üzerinde bırakıldığı, ihale şartnamesinde belirtildiği üzere güvenlik işinin 154 personelle her gün tatil günleri dahil verilmesinin esas olduğu, İş Kanunundaki hükümler uyarınca her işçinin haftada bir gün izinli sayılması halinde işin 154 personelle yerine getirilebilmesi için yıl içerisinde 312 ek personele ihtiyaç duyulduğu, 2007 yılında toplam 14,5 gün resmi ve dini bayram tatili olması nedeniyle bu süreler için çalıştırılacak personele 1 günlük ek ücret ödenmesinin İş Kanunu'nun amir hükmü olmasına karşın asgari işçilik maliyeti hesaplanmasında bunun da göz önüne alınmadığı gerekçesiyle ihaleyi yapan idareye şikayet başvurusunda bulunduğu, yapılan başvurunun DHMİ Genel Müdürlüğü'nce reddedilmesi üzerine davacının bu kez Kamu İhale Kurumu'na, aynı gerekçelerle itirazın şikayet başvurusunda bulunduğu. Kamu İhale Kurumunun yapılan başvuru, ihale konusu işin toplam 154 personelle yapılacağına ilişkin dokümanında açıkça belirtildiği ve idare tarafından resmi ve dini ve bayram günlerinde çalıştırılacak personele ayrıca ek ücret ödeneceğine dair ihale dokümanında bir düzenleme yapılmadığı gerekçesiyle reddetmesi üzerine bakılan davanın açıldığı, öte yandan Kamu İhale Kurumu'nun yapılan itirazın şikayet başvurusu üzerine 19.02.2007 gün ve 2007/UH.Z-635 sayılı kararıyla tekliflerin yeniden değerlendirilmesi konusunda düzeltici işlem niteliğinde karar verdiği anlaşılmaktadır. Dava konusu ihaleyle ilgili şartnamenin incelenmesinden, ihalenin 5188 sayılı Özel Güvenlik Hizmetlerine Dair Kanun kapsamında 154 personelle Atatürk Hava Limanı İhtiyacı İçin Özel Güvenlik Hizmeti Alımı ihalesi olduğu açık bir şekilde belirtildiğinden işin yapılması için ek personel kullanılması ve bu ek personel için maliyet hesaplaması yapılması mümkün değildir. Burada amaç, toplam 154 personelin değişik vardiyalarda izin durumları da göz önüne alınarak istihdam edilmesidir. Aksine işyerinde 154 personelin sürekli bulunması gerektiğinin ileri sürülmesi halinde İş Kanununa göre bir işçinin haftalık çalışma saati de göz önüne alındığında 312 ek personel dahi yeterli olmayacaktır. Bu bakımdan, davacının işin yerine getirilmesi için yılda toplam 312 ek personel çalıştırılması gerektiği yolundaki iddiası yerinde olmadığından başvurusunun bu gerekçeyle reddedilmesinde hukuka aykırılık yoktur. Asgari işçilik maliyeti; brüt asgari ücret ile idari şartnamede öngörülen yemek, yol ve giyim bedeli ile işveren sigorta prim tutarından oluşmaktadır. Asgari ücretin üzerinde ödeme öngörülen işlerde brüt asgari ücret yerine öngörülen bu fazla tutar esas alınmaktadır. Resmi ve dini bayram günleri ile yılbaşı günü yaptırılacak çalışma için 4857 sayılı İş Kanununun 47. maddesi uyarınca hesaplanacak ücret, idari şartnamede yapılan belirlemeye göre brüt asgari ücret veya brüt asgari ücretin fazlası üzerinden belirlenecektir. İdari şartnamede asgari işçilik maliyeti hesaplanırken Resmi ve dini bayram günleri ile yılbaşı günü yaptırılacak çalışma için maliyet hesaplaması yapılacağına belirtilmemesinin İş Kanununun yukarıda anılan açık hükmü karşısında hukuki bir değeri bulunmamaktadır. Çünkü anılan günlerde çalışan personele ek ücret ödenmesi Yasa'nın amir hükmüdür. Bu durumda, asgari işçilik maliyeti hesaplanırken Resmi ve dini bayram günleri ile yılbaşı günü yaptırılacak çalışma için ek ücret hesaplaması yolunda ihaleyle ilişkin dokümanda hüküm bulunmadığı gerekçesiyle davacının başvurusunun reddedilmesinde hukuka aykırılık bulunmamaktadır." Gerekçesi ile yürütmeyi durdurma kararı 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 hükmü bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27/2 maddesinde; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28/1 maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlemleri tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır. Açıklanan nedenlerle, Ankara 8 inci İdare Mahkemesinin 08.06.2007 tarihli E:2007/336 sayılı kararının uygulanmasını teminen; 1- 19.02.2007 tarihli ve 2007/UH.Z-635 sayılı Kurul Kararının iptaline, 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda; tekliflerin yeniden değerlendirilmesi hususunun, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin (a) bendi gereğince düzeltici işlem olarak belirlenmesine, Oybirliği ile karar verildi.		
Hasan GÜL BAŞKAN		
Bahattin TŞIK II.Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi	Çağatay ÖZCAN Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi	Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi	Hicabi ECE Kurul Üyesi