

Personel alıştırmasına dayalı olmayan ihalelerde asgari işçilik maliyetinin altında kalan istekli değerlendirme dışı bırakılması

Personel alıştırmasına dayalı olmayan ihalelerde asgari işçilik maliyetinin altında kalan istekli değerlendirme dışı bırakılır mı?

Danıştay 13. Daire Başkanlığı 2020/1705 E. , 2020/1940 K.

“İçtihat Metni” T.C. D A N I ř T A Y ONÜÇÜNCÜ DAİRE Esas No:2020/1705 Karar No:2020/1940 TEMYİZ EDEN (DAVACI): ... VEKİLİ : ... KARŞI TARAF (DAVALI): ... VEKİLİ : ...

İSTEMİN_KONUSU : ... İdare Mahkemesi'nin ... tarih ve E:..., K:... sayılı kararının temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ : Dava konusu istem: ... Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüęü'nce ... tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “2020-2021 Yıllarını Kapsayan Muhtelif Cinslerde Araç Kiralanması” ihalesine ilişkin olarak yapılan itirazın şikâyet başvurusu sonucunda dava dışı ... Turizm Petrol Ürünleri Pazarlama ve Ticaret Limited şirketi'nin teklifinin değerlendirmeye alınması ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerektiği yönündeki düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin 10/04/2020 tarih ve 2020/UH.I-736 sayılı Kamu İhale Kurulu (Kurul) kararının iptali istenilmiştir.

İlk Derece Mahkemesi kararının özeti: ... İdare Mahkemesi'nce verilen kararda; uyuşmazlık konusu ihalede ... Turizm Petrol Ürünleri Pazarlama ve Ticaret Limited Şirketi'nin birim fiyat teklif cetvelinde işçilik giderlerine ilişkin teklif edilen bedellerin asgari işçilik maliyetlerinin altında olduğundan bahisle teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, davacı şirketin ise ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak belirlendiği, ... Turizm Petrol Ürünleri Pazarlama ve Ticaret Limited Şirketi tarafından "tekliflerinin güncellenmiş sınır değer üzerinde kaldığı için kendilerinden açıklama talep edilemeyeceği ve tekliflerinin bu gerekçe ile elenmesinin mevzuata uygun olmayacağı" iddialarıyla 13/03/2020 tarihinde şikâyet başvurusunda bulunulduğu, şikâyet başvurusunun idarenin 20/03/2020 tarihli yazısı ile reddi üzerine anılan şirket tarafından 27/03/2020 tarihinde; "Tekliflerinin birim fiyat teklif cetvelinde, şoför aylık birim fiyat, ulusal bayram ve genel tatil birim fiyat, fazla mesai birim fiyatlarının ve işçilik kümülatif toplamı güncel 2020 asgari ücretinin altında kaldığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı, Kamu İhale Genel Tebliği'nin ilgili maddelerinde personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerinde sözleşme gideri ve genel giderler dahil toplam asgari işçilik maliyetinin altında işçilik bedeli veya teklif bedeli sunan isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılacağından bahsedildiği; **ancak şikâyete konu ihalenin personel çalıştırılmasına dayalı bir hizmet alımı olmadığı, bu tür hizmet ihalelerinde toplam asgari işçilik maliyeti altında teklif sunan isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılacağına veya işçilik modülünün kullanılması gerektiğine ilişkin bir mevzuat hükmünün bulunmadığı,** tekliflerinin güncellenmiş sınır değer üzerinde kaldığı için kendilerinden açıklama talep edilemeyeceği ve tekliflerinin bu gerekçe ile elenmesinin mevzuata uygun olmayacağı" iddialarıyla itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, söz konusu başvuru üzerine, "İhale dokümanı ile yaklaşık maliyet bileşenleri incelendiğinde, Kamu İhale Genel Tebliği'nin (Tebliğ) ilgili maddelerinde yer alan tanım ve koşullar uyarınca şikâyete konu

ihalenin personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı olmadığı, bu nedenle Tebliğ'in 78. maddesinde yer alan personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerine özel hükümlerin mevcut ihalede geçerli olmayacağı sonucuna ulaşıldığı, personel çalıştırılmasına dayalı olmayan hizmet alımı ihalelerinde, herhangi bir kalemde asgari işçilik birim maliyetleri altında teklif bedeli sunan bir isteklinin teklifinin Kamu İhale Kanunu'nun 37. maddesine göre yapılacak yeterlilik değerlendirilmesi sonucunda değerlendirme dışı bırakılma olanağının bulunmadığı, yalnızca sınır değer altında kalınması durumunda aynı Kanun'un 38. ve Tebliğ'in 79. maddelerinde yer alan kurallar gereği yapılacak olan aşırı düşük teklif değerlendirilmesi aşamasında bu tür tekliflerin değerlendirme dışı bırakılabileceği sonucuna ulaşılmış olup mevcut durumda başvuru sahibinin teklif bedelinin idare tarafından hesaplanmış olan sınır değer altında kalmadığından ihale komisyonu kararıyla başvuru sahibinin teklif cetvelinde işçilik maliyetlerinin, fazla mesai ve resmi tatil günlerine ilişkin teklif bedellerinin asgari işçilik maliyetlerinin altında kaldığı gerekçesiyle teklifinin aynı Kanun'un 37. maddesine göre değerlendirme dışı bırakılması işlemi mevzuata uygun bulunmadığı" gerekçeleriyle itirazın şikâyet başvurusunun kabulü ile ... Turizm Petrol Ürünleri Pazarlama ve Ticaret Limited Şirketi'nin teklifinin değerlendirmeye alınması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesine yönelik 10.04.2020 tarih ve 2020/UH.I-736 sayılı Kurul kararının alındığı, ihalede yaklaşık maliyetin ...-TL olarak belirlendiği, bunun ...-TL'sinin araçların toplam yaklaşık maliyet genel toplamını, ...-TL'sinin ise sözleşme gideri ve genel giderleri oluşturması karşısında Tebliğ uyarınca % 70 oranına ulaşmayan asgari işçilik maliyetine göre ihalenin personel çalıştırılmasına dayalı olmadığı, personel çalıştırılmasına dayalı olmayan bu ihalede ... Turizm Petrol Ürünleri Pazarlama ve Ticaret Limited Şirketi'nin teklifinin ise sınır değer üzerinde olduğundan değerlendirme dışı bırakılamayacağı anlaşıldığından dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık

bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

TEMYİZ EDENİN İDDİALARI : Davacı tarafından, Tebliğ'e aykırı hareket edildiği, anılan hizmette personel çalıştırılmasının da söz konusu olduğu, dava konusu Kurul kararı neticesinde ihale komisyonunun tekrar toplanarak ihaleyi ... Turizm Petrol Ürünleri Pazarlama ve Ticaret Limited Şirketi lehine kesinleştirdiği ileri sürülmektedir.

KARŞI TARAFIN SAVUNMASI : Davalı idare tarafından, ihale dokümanı ile yaklaşık maliyet bileşenleri incelendiğinde Tebliğ'in ilgili maddelerinde yer alan tanım ve koşullar uyarınca söz konusu ihalenin personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alım ihalesi olmadığı açık olduğu, dolayısıyla Tebliğ'in 78. maddesinde yer verilen personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerine ilişkin özel kuralların mevcut ihale için uygulanamayacağı, bu itibarla personel çalıştırılmasına dayalı olmayan hizmet alımı ihalelerinde herhangi bir kalemde asgari işçilik birim maliyetleri altında teklif bedeli sunan bir isteklinin teklifinin Kamu İhale Kanunu'nun 37. maddesine göre yapılacak yeterlilik değerlendirmesi sonucunda değerlendirme dışı bırakılma olanağının bulunmadığı, yalnızca sınır değer altında kalınması durumunda aynı Kanun'un 38. ve Tebliğ'in 79. maddelerinde yer alan kurallar gereği yapılacak olan aşırı düşük teklif değerlendirme aşamasında bu tür tekliflerin değerlendirme dışı bırakılabileceği sonucuna varıldığı belirtilerek istemin reddi gerektiği savunulmuştur.

DANIŞTAY TETKİK HÂKİMİ ... 'İN DÜŞÜNCESİ : Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan İdare Mahkemesi kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül ettiğinden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin işin gereği görüldü:

HUKUKİ DEĞERLENDİRME : İdare ve vergi mahkemelerinin nihai kararlarının temyizen bozulması, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde yer alan sebeplerden birinin varlığı hâlinde mümkündür. Temyizen incelenen karar usul ve hukuka uygun olup, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenleri kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemiştir.

KARAR SONUCU: Açıklanan nedenlerle; 1. Davacının temyiz isteminin reddine, 2. Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki ... İdare Mahkemesi'nin ... tarih ve E:..., K:... sayılı temyize konu kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından anılan Mahkeme kararının ONANMASINA, 3. Temyiz giderlerinin istemde bulunan üzerinde bırakılmasına, 4. Posta giderleri avansından artan tutarın davacıya iadesine, 5. Kullanılmayan ...-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davacıya iadesine, 6. Dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine, 7. 2577 sayılı Kanun'un 20/A maddesinin ikinci fıkrasının (i) bendi uyarınca kesin olarak (karar düzeltme yolu kapalı olmak üzere), 13/07/2020 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.