

Şoförü İle Birlikte 59 Adet Minibüs ve 32 Adet Binek Otomobil Kiralanması işi yürütmeyi durdurma kararı

Toplantı No	:	2011/930
Gündem No	:	31
Karar Tarihi	:	11.04.2011
Karar No	:	2011/9K/34
İkâmeti:		
Olimpiyat Turizm Otomotiv Madencilik Gıda Kinyasal Maddele Spor Malzemeleri Tic. Ltd. Şti.-Göher Taşınacılık Sınır Ticareti İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı		
İhaleci yasan idare:		
Türkiye İstatistik Kurumu Başkanlığı Destek Hizmetleri Dairesi Başkanlığı		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 30.12.2010 tarih ve 2010/İH.İİ-4023 sayılı kararı hakkında Ankara 15 İnci İdare Mahkemesine verilen yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.		
Bağcı:		
Türkiye İstatistik Kurumu Başkanlığı Destek Hizmetleri Dairesi Başkanlığı'nca11.11.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "2010/508125 Dm'n'li Şoförü İle Birlikte 59 Adet Minibüs ve 32 Adet Binek Otomobil Kiralanması" ihalesine ilişkin olarak Olimpiyat Turizm Otomotiv Madencilik Gıda Kinyasal Maddele Spor Malzemeleri Tic. Ltd. Şti.-Göher Taşınacılık Sınır Ticareti İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı vekâli Av. Hüseyin Kaya tarafından açılan davada, Ankara 15 İnci İdare Mahkemesinin 23.03.2011 tarih ve E:2011/274 sayılı kararında: "Dava konusu ihaleye ilişkin ait idari partınının "Makine ve Teçhizat (İşin Belgeler" başlıklı 7.5.3. maddesinde; "7.5.3.1. İhale konusu işte 59 adet minibüs, 32 adet binek otomobil çalıştırılacaktır. İhale konusu işte çalıştırılacak minibüslerin (N 40-1) 24 adet, binek otomobillerin ise (N 40-1) 13 adet isteklinin kendi de mali olacaktır ve de mali tasgitar bizzat ihale konusu işte çalıştırılacaktır. Kendi de mali tasgitarın ruhsatlarında kullanılm amacı içine yansacaktır. Minibüsler tahvilati olmayacaktır. 7.5.3.2. Üzerine ihale edilen yüklenici ihale konusu işte çalıştırılacak tasgitarlar ait ruhsatların fotokopilerini sözleşme imzalamadan önce idareye verecektir. 7.5.3.3. İsteklinin kendi mali olan tasgitarların ruhsat, demirbaş veya amortisman defterlerinde kayıtlı olduğuna dair noter tasgit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporu ile tevsik edilecek ve bu belgeleri istektiler ihale teklifleri ile birlikte vereceklerdir." düzenlemesi yer almaktadır. Olayda, Türkiye İstatistik Kurumu Destek Hizmetleri Dairesi Başkanlığına 11.11.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Şoförü İle Birlikte 59 Adet Minibüs ve 32 Adet Binek Otomobil Kiralanması" ihalesine ait idari partınının 7.5.3. maddesinde yer alan, çalıştırılacak minibüsler ile binek otomobillerin 40-1'ının isteklinin kendi de mali olan partının, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin "Makine, teçhizat ve diğer ekipman ile ilişkin belgeler ve kapasite raporu" başlıklı 41. maddesinde yer alan, makine, teçhizat ve ekipman için kendi mali olan partının aramamasının esas olduğu düzenlemesine aykırı olması ve emet olayda istektilerin partınmadaki bu partıları taşımasına nedeniyle değerlendirme dışı bırakılması hususları göz önünde bulundurularak Kamu İhale Kurul'u'ca, partınmadaki yer alan düzenleme nedeniyle ihaleye katılmasın ve ruhsat ortamsızın duratıldığı, ihalede sağlamlı teklif summa olanağının ortadan kaldırıldığı, kaynakların verimli kullanılmamasının sağlanmadığı dikahate alınarak idari partınmadaki düzenlemelerin 4734 sayılı Kanunun 5. maddesine aykırı olduğundan hükmü ihalenin iptali edildiği görülmüştür. Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 41. maddesinde yer alan, makine, teçhizat ve ekipman için kendi mali olan partının aramamasının esas olduğu düzenlemesi yer almakta birlikte, maddenin devam eden metninde, "Ancak idare, işin niteliğinin gerektirdiği hallerde, İhale konusu işin yapılabilmesi için adına veya istektiye ait olmasını gerekli gördüğü makine, teçhizat ve diğer ekipmanı yeterlik kriteri olarak belirleyebilir. Bu durumda, makine, teçhizat ve diğer ekipman, teknik kriterlerinin yönelik olarak olmaktadır düzenleme yapılmış ise, bu niteliği yönelik belgelerin de baysure veya teklif kapsamında sunulması zorunludur." kuralı da yer aldığından, bu kural gereği olarak idarelerce hizmet alımı ihalelerinde işin niteliği göz önünde bulundurularak makine, teçhizat ve ekipmanı istektiye ait olan partının yeterlilik kriteri olarak arandığı sonucu verilmektedir. Nitekim, dava konusu ihaleyi yapan Türkiye İstatistik Kurumu Başkanlığının dava dosyasına sunulan 27.01.2011 günlü, 30 sayılı yazısında; "Tasgit Kiralanması ihalesinde belirlenen, ihale konusu işte çalıştırılacak tasgitarın bir kısmının isteklinin kendi de mali olan partının araması Yönetmeliğin hüküm gereği yeterlilik kriteri olarak istenilmisdir Kiralanacak tasgitar bölge Madenlikleri kapsamında ilköne göre yapılacak ve de mesafeler zımnı zımnı 100 kilometreyi geçtiğinden Karayolu Taşıma Yönetmeliği gereğince istektilerden 41 ve 42 yetki belgeleri istenilmiştir." ifadesine yer verilmiştir. Bu durumda, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 41. maddesi uyarınca makine, teçhizat ve ekipman için kendi mali olan partının aramaması esas olmakta birlikte, ihaleyi yapan idarenin, işin niteliğinin gerektirdiği hallerde, ihale konusu işin yapılabilmesi için adına veya istektiye ait olmasını gerekli gördüğü makine, teçhizat ve diğer ekipmanı yeterlik kriteri olarak belirleyebileceği, dava konusu ihaleye ilişkin idari partınmadaki çalıştırılacak minibüsler ile binek otomobillerin 40-1'ının isteklinin kendi de mali olan partının arandığı, ihaleye katılan istektiler tarafından partınmadaki bu kurala karışlı itirazda bulunulmadığından, bu şekilde belirlenen partın kesinleştiği, idarece belirlenen araçların 40-1'ının de mali olan partının yeterlilik kriteri olarak belirlenmesinde Türkiye İstatistik Kurumu Başkanlığının dava dosyasına sunulan 27.01.2011 günlü, 30 sayılı yazısı de dikahate alındığında Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 41. maddesine aykırılık bulunulduğu ve bu partın 4734 sayılı Kanunun 5. maddesine uygun olmadığı yönündeki Kurul değerlendirmesinin sonot olarak gerçekleştirilmediği anlaşılmakta, dava konusu 30.12.2010 günlü, 2010/İH.İİ-4023 sayılı Kurul kararında hukuka aykırı bulunmadığı sonucu varılmıştır." şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulmasına karar verilmiştir. Anayasanın 138 İnci maddesinin dördüncü fıkrasında; yasa ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uyarak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir surette değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükmü bulunmaktadır. Ote yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde tarafı işi veya imkansı zararıların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28 İnci maddesinin birinci fıkrasında ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esas ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmesizden işlen tesis etmeye veya ıyılama bulmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz gün geçmeyeceği hükmü altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlen tesis edilmiş gereksektir. Açıklanan nedenlerle; 1) Kamu İhale Kurul'u'nun 30.12.2010 tarih ve 2010/İH.İİ-4023 sayılı Kararının anılan mahkeme kararı ile hukuka aykırı bulunmadığı belirtilen bölümleri ile "4734 sayılı Kanunun 5 İnci maddesinin onuncu fıkrasının (a) bendi gereğince, ihalenin iptaline" ilişkin hüküm fıkrasının iptaline, 2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, dava konusu Kurul Kararında yer alan değerdendirmeleer gereğince Platform Tarz. Tas. Gıda İm. Tem. Hizm. San. ve Tic. A.Ş.'nin taklifinin değerdendirme dışı bırakılarak tekliflerin değerdendirilmesi aşaması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi hususunun 4734 sayılı Kanunun 54 İnci maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince idareli işlen olarak belirlenmesi, Öğrülürlü ile karar verildi.		
Dr. Hasan GÜL Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ İl. Başkan	Bahattin İSİK Kurul Üyesi	Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi
Adem KAPILI Kurul Üyesi	Abdullah DİNDAR Kurul Üyesi	