

Teknik Şartnamenin Araç İhtiyaç Listesi başlığındaki araçlar aylık ortalama 4000 km, 8. 9. sıradaki araçlar aylık ortalama 5000 km ve 10. 11. sıradaki araç aylık ortalama 500 saat çalışacakları öngörülmüş olup Araçlarda öngörülen kilometreden fazla kilometre yapılması durumunda herhangi bir fazla ödeme yapılmayacaktır.” ibaresinin geniş bir ifade olduğu, açıkça anlaşılır olmadığı, araçların Teknik Şartname’de yazılan mesafeden daha fazla kullanılması durumunda, fazla

kullanımdan kaynaklanan amortisman bedellerinin tam olarak hesaplanamamasına yol açacağından, amortisman bedellerinin hesaplanmasında teklif verenler için öngörülemezlik yarattığı, bu durumun ihale süreçlerine ilişkin işlemler bakımından önem arz eden öngörülebilirlik ve belirlilik ilkeleriyle bağdaşmayacağı dikkate alındığında, dava konusu Kurul kararının bu iddia yönünden davacının başvurusunun reddine ilişkin kısmında hukuka uygunluk

bulunmadığı

Toplantı No	: 2022/054
Gündem No	: 45
Karar Tarihi	: 23.11.2022
Karar No	: 2022/MK-320

BAŞVURU SAHİBİ:

Empati Sosyal Hizm. Nak. İnş. Tem. Peyzaj Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Onikişubat Belediyesi Destek Hizmetleri Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/602809 İhale Kayıt Numaralı "Araç Ve İş Makinası Kiralanması" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Onikişubat Belediyesi Başkanlığı Destek Hizmetleri Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/602809 ihale kayıt numaralı "Araç ve İş Makinası Kiralanması" ihalesine ilişkin olarak Empati Sosyal Hizm. Nak. İnş. Tem. Peyzaj Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.08.2022 tarihli ve 2022/UH.II-992 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Empati Sosyal Hizm. Nak. İnş. Tem. Peyzaj Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 25. İdare Mahkemesinin 07.11.2022 tarihli E:2022/658 ve K:2022/2499 sayılı kararında "... Davacının 2 inci iddiasına ilişkin olarak yapılan inceleme neticesinde: 2.30. Teknik Şartnamenin Araç İhtiyaç Listesi başlığındaki "1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. sıradaki araçlar aylık ortalama 4000 km, 8. 9. sıradaki araçlar aylık ortalama 5000 km ve 10. 11. sıradaki araç aylık ortalama 500 saat çalışacakları öngörülmektedir. Araçlarda, öngörülen kilometreden fazla kilometre yapılması durumunda herhangi bir fazla ödeme yapılmayacaktır." ibaresinin geniş bir ifade olduğu, açıkça anlaşılır olmadığı, araçların Teknik Şartname'de yazılan mesafeden daha fazla kullanılması durumunda, fazla kullanımdan kaynaklanan amortisman bedellerinin tam olarak hesaplanamamasına yol açacağından, amortisman bedellerinin hesaplanmasında teklif verenler için öngörülemezlik yarattığı, bu durumun ihale süreçlerine ilişkin işlemler bakımından önem arz eden öngörülebilirlik ve belirlilik ilkeleriyle bağdaşmayacağı dikkate alındığında, dava konusu Kurul kararının bu iddia yönünden davacının başvurusunun reddine ilişkin kısmında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır..." gerekçesiyle davacının 1 ve 3'üncü iddiası yönünden davanın reddine, 2'nci iddiası yönünden 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 hükme 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 günü 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 17.08.2022 tarihli ve 2022/UH.II-992 sayılı kararının 2'nci iddia ile ilgili kısmının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.