

ihale dökümanında personel sayısında azaltılmaya gidilebileceğine ilişkin düzenlemenin, istekliler bakımından tekliflerin hazırlanması aşamasında bir belirsizlik oluşturarak tekliflerin sağlıklı bir biçimde hazırlanmasını engelleyeceği hk

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Açılai Temizlik ve İlaçlama Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 30.04.2013 tarihli ve E:2012/800 K:2013/714 sayılı kararı ile davanın reddine karar verildiği, anılan mahkeme kararının davacı tarafından temyiz edilmesi üzerine Danıştay Onüçüncü Dairesinin 20.06.2019 tarihli E:2013/3738, K:2019/2206 sayılı kararı ile “...1- Temyizen incelenen Mahkeme kararının davacının 1., 2., 3., 4., 6., 7., 8., 9., 10. ve 11. İddialarına ilişkin olarak davanın reddi yolundaki kısımları usul ve hukuka uygun olup, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenleri kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemiştir.

2- Temyizen incelenen Mahkeme kararının davacının 5. İddiasına ilişkin olarak davanın reddi yolundaki kısmı incelendiğinde;

Uyuşmazlık konusu ihaleye ait İdari Şartname'nin “ihale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2. Maddesinde “2.1. İhale

konusu hizmetin;

a)Adı: Kuruluşumuza bağlı 10 Adet İş Yerinde 01/022/2012-31/12/2012 Tarihleri Arasında 11 Ay İş Yeri ve Lokomotiflerin 42 İşçi ile Teknik Şartname'ye Göre Temizliği

b) Miktarı ve türü: Hizmet miktarı ve türü ekte yer almaktadır.

42 İŞÇİ İLE 11 AY SÜRE İLE İŞ YERİ VE LOKO TEMİZLİĞİ..."düzenlemesinin yer aldığı, yukarıda yer verilen mevzuat kuralları ile ihale dokümanında yer alan düzenlemenin birlikte değerlendirilmesinden, uyuşmazlık konusu ihale kapsamındaki işin personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı olduğu açıktır.

Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı niteliğinde olan ihaleye katılan isteklilerin ihaleyi kazanmaları halinde, işveren ile işçi arasındaki hukuki ilişki çerçevesinde, ihale konusu iş kapsamında çalıştırılacak personele karşı hem 6098 sayılı Borçlar Kanunu hem de 4857 sayılı İş Kanunu çerçevesinde bir takım yükümlülükleri bulunmaktadır. İhale konusu işin belirli bir süre ile sınırlandırılması ve bu işe hasredilen personel ile yapılması öngörüldüğünden; işveren konumunda bulunan yüklenicinin, işçi ile arasındaki sözleşmeyi süresinin bitiminden önce feshetmesi durumunda, bir takım mali sorumlulukları doğacak ve işçi kalan sürenin karşılığı olan tazminata hak kazanabilecektir. Bu durumun, istekli ve daha sonra yüklenici olacak kişiler bakımından, teklifin hazırlanması aşamasında bir belirsizlik ve öngörülemez nitelikte bir maliyet oluşturacağı açıktır. Bu bağlamda, personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımlarında ihale konusu iş kapsamında çalıştırılması gereken personel sayısının ihtimallerden bağımsız olarak, ihtiyaca uygun şekilde, açık ve kesin bir şekilde belirlenmesi 4734 sayılı Kanun'un temel ilkelerinden biridir.

Bu itibarla, ihale dokümanında yer verilen, asgari ücret

artışının beklenenin üzerinde olması durumunda personel sayısında azaltılmaya gidilebileceğine ilişkin düzenlemenin, istekliler bakımından tekliflerin hazırlanması aşamasında bir belirsizlik oluşturarak tekliflerin sağlıklı bir biçimde hazırlanmasını engelleyeceği sonucuna ulaşıldığından, davacının 5. İddiasına yönelik itirazın şikayet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kurul kararının ve davanın reddi yönündeki temyize konu idare mahkemesi kararının bu kısmında hukuka uygunluk görülmemiştir...” şeklinde gerekçe belirtilerek Mahkeme kararının bozulmasına karar verilmiştir.