

ihale konusu iş kapsamında
işçilik giderlerinde meydana
gelecek artışların
yükleniciye ödenip
ödenmeyeceği konusunda İdari
Şartnamede farklı
düzenlemeler yapılabilmirmi ?
1

ihale konusu iş kapsamında
işçilik giderlerinde meydana
gelecek artışların
yükleniciye ödenip
ödenmeyeceği konusunda İdari
Şartnamede farklı
düzenlemeler yapılabilmirmi ?
1

Toplantı No	: 2021/018
Gündem No	: 27
Karar Tarihi	: 07.05.2021
Karar No	: 2021/UH.I-941

BAŞVURU SAHİBİ:

Demirbey Yemekçilik Tem. Bilgis. Özel Sağ. Hizm. İnş. Taah. Tic. ve San. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

T.C Devlet Demiryolları İşletmesi 3. Bölge Satın Alma ve Stok Kontrol Servis Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/118604 İhale Kayıt Numaralı "TCDD 3. Bölge Müdürlüğü ile Bağlı Birimlerince ve İzmir Liman İşletme Müdürlüğünce Kullanılmak Üzere Araç Kiralanması Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

T.C Devlet Demiryolları İşletmesi 3. Bölge Satın Alma ve Stok Kontrol Servis Müdürlüğü tarafından 13.04.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "TCDD 3. Bölge Müdürlüğü ile Bağlı Birimlerince ve İzmir Liman İşletme Müdürlüğünce Kullanılmak Üzere Araç Kiralanması Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Demirbey Yemekçilik Tem. Bilgis. Özel Sağ. Hizm. İnş. Taah. Tic. ve San. Ltd. Şti.'nin 07.04.2021 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 08.04.2021 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 19.04.2021 tarih ve 19934 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 16.04.2021 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/708 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, İdari Şartname'nin 25.1'inci maddesinde "...ve teknik şartnamede belirtilen diğer hususlar teklif fiyata dahildir." düzenlemesinin bulunduğu, Teknik Şartname'de yer alan giderler arasında sürücü giderlerinin de yer aldığı, ihalede yapılan zeyilname sonrasında ise sürücü giderleri için fiyat farkı verileceğinin öngörüldüğü, ancak anılan Şartname'nin 25.2'nci maddesi uyarınca 25.1'inci maddede belirtilen giderlerde oluşacak fiyat farkının verilemeyeceği, bu çerçevede söz konusu düzenlemelerin birbirine aykırı hususlar içermesi sebebiyle istekliler tarafından sağlıklı şekilde tekliflerin oluşturulamayacağı iddiasına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin ekinde yer alan Açık İhale Usulü İle İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Tip İdari Şartname'nin 25.1'inci maddesine ait 29 numaralı dipnotunda "İdareler, ihale edilecek hizmetin özelliğine göre, sözleşmenin uygulanması sırasında, ilgili mevzuat gereğince yapılacak ulaşım, sigorta vergi, resim ve harç giderlerinden hangilerinin, isteklilerce teklif edilecek fiyata dahil olması gerektiğini bu maddede belirteceklerdir." hususları belirtilmiştir.

İdari Şartname'nin "Teklif fiyata dahil olan giderler" başlıklı 25'inci maddesinde "25.1. İlgili mevzuat gereğince yapılacak KDV Hariç diğer her türlü vergi, ulaşım, nakliye, sigorta, resim, harç ve teknik şartnamede belirtilen diğer hususlar teklif fiyata dahildir. 25.2. 25.1. maddesinde yer alan gider kalemlerinde artış olması ya da benzeri yeni gider kalemlerinin oluşması hallerinde, teklif edilen fiyatın bu tür artış ya da farkları karşılayacak payı içerdiği kabul edilir. Yüklenici, bu artış ve farkları ileri sürerek herhangi bir hak talebinde bulunamaz." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Fiyat farkı" başlıklı 46'ncı maddesinde "46.1. İhale konusu iş için sözleşmenin uygulanması sırasında aşağıdaki esaslara göre fiyat farkı hesaplanacaktır.

46.1.1. Yükleniciye 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına ilişkin Esaslar dahilinde, 31.08.2013 tarih ve 28751 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren, 27.06.2013 tarih 2013/5215 Karar sayılı Bakanlar Kurulu Kararı çerçevesinde; söz konusu esasların sadece 6 ncı maddesindeki usul ve esaslara göre hesaplanarak asgari ücret fiyat farkı ödenecektir. Taşıt ve ekipmanın amortismanına fiyat farkı verilmeyecektir." düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlıklı 15'inci maddesinde "15.1. İdari şartnamenin 25.1 maddesinde belirtilmiştir. 15.2. Sürücülerin ücretleri, SGK primleri, vergi, işsizlik sigortası primleri, fazla mesai hakları ve benzeri her türlü hak ve taleplerinden yüklenici sorumlu olacaktır. Yüklenicinin çalıştırdığı işçilerine karşı ilgili Kanun ve Mevzuattan doğan her hangi bir yükümlülüğü yerine getirmemesi nedeniyle ücret, fazla mesai, yıllık ücret izin alacağı, benzeri mali ve sosyal haklar ile bunlarla ilgili olarak prim, vergi ve fon gibi konularda, keza iş kazası, meslek hastalığı, üçüncü şahıslara zarar verilmesi gibi sebeplerle İdare aleyhine dava açılması veya icra takibi yapılması halinde, davaların Mahkemelerce veya ilgili Birimlerce sonuçlandırılmasına kadar Yüklenicinin teminatları İdarece tutulacaktır." düzenlemeleri yer almıştır.

Tip İdari Şartname'nin 25.1 inci maddesine ilişkin dipnotta, yalnızca ulaşım, sigorta, vergi, resim ve harç giderleri sayma yoluyla sınırlı olarak belirlenmiş olup, 25.1'inci maddede sadece ulaşım, sigorta, vergi, resim ve harç giderlerinden teklif fiyata dâhil olacakların belirtilmesi, diğer giderlere ise 25.3'üncü maddede yer verilmesi gerekmektedir. Aksi halde, 25.2'nci maddede bulunan standart düzenleme uyarınca, 25.1'inci maddede belirtilen tüm giderlerde gerçekleşecek fiyat artışlarına fark verilmesi mümkün olmayacaktır.

Başvuruya konu ihalede ise Tip İdari Şartname'ye aykırı şekilde Teknik Şartname'deki diğer hususlara atıf yapılmak suretiyle ulaşım, sigorta, vergi, resim ve harç giderleri haricindeki giderlere de 25.1'inci maddede yer verildiği, bu kapsamda 25.1'inci maddeye atıf yapan 25.2'nci madde uyarınca Teknik Şartname'nin "Diğer hususlar" başlıklı 15'inci maddesinde yer alan işçilik giderlerine ilişkin olarak da artış olması ya da benzeri yeni gider kalemlerinin oluşması hallerinde yükleniciye bunlara ilişkin ödeme yapılamayacağı sonucunun ortaya çıktığı anlaşılmaktadır.

Diğer taraftan, İdari Şartname'nin 46'ncı maddesinde, 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'na Göre İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar'ın "İşçilik Maliyetlerindeki Değişiklik" başlıklı 6'ncı maddesine göre fiyat farkı hesaplanacağı hususu düzenlenmiştir.

Söz konusu şartname maddeleri birlikte incelendiğinde, ihale konusu iş kapsamında işçilik giderlerinde meydana gelecek artışların yükleniciye ödenip ödenmeyeceği konusunda İdari Şartname'de farklı düzenlemelerin bulunduğu tespit edilmiştir. Bu durum, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 12'nci maddesinin son fıkrasında yer alan "İhale veya ön yeterlik dokümanında yapılan düzenlemeler birbirine aykırı olamaz." hükmüne aykırılık teşkil etmektedir.

Şartnamede yer alan çelişkili düzenlemelerin isteklilerce tekliflerin sağlıklı bir şekilde hazırlanmasını da engelleyeceği göz önünde bulundurulduğunda, inceleme konusu ihalenin iptal edilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilemeyecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihalenin iptali 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,

Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.