

ihale konusu iş süresince 290 personelin resmi bayram ve tatillerde çalıştırılacağını düzenlendiği, bu durumun 4857 sayılı İş Kanunu'nun çalışma sürelerine ilişkin hükümleri çerçevesinde bir işçinin haftalık çalışma süresinin 45 saat olduğu ve işçilere iş günlerinde çalışmış olmaları koşulu ile yedi günlük bir zaman dilimi içinde kesintisiz en az yirmidört saat dinleme (hafta tatili) verilmesi gerektiği hükmüne aykırı olduğu, ulusal bayram ve genel tatil günlerinin tamamında yukarıda belirtilen

hafta tatiline ilişkin hükümlere aykırı olarak çalıştırılmasının mümkün olmadığı, bu nedenle hafta tatilinin resmi ve dini bayram günleri, 1 Mayıs ve yılbaşı tatiline denk geldiği haftalarda işçilere hafta tatili verilmemesi durumunun 4857 sayılı Kanuna aykırılık teşkil edeceği, öte yandan iş günlerinde tek gün ücreti ödenerek çalıştırılabilecek personelin tamamının resmi ve dini bayram günleri, 1 Mayıs Emek Bayramı ve yılbaşı tatilinde çalıştırılması suretiyle personel için 4857

sayılı Kanun'un 47. maddesi uyarınca iki günlük ücret ödeneceği, bu durumun maliyetlerin ve teklif bedellerin artmasına neden olarak fazla ödemeye meydan vereceği, kaynakların verimli kullanılması ilkesinin ihlal edileceği anlaşıldığından 437 personelin tamamı için olmasa bile 290 personelin işin süresi boyunca tüm resmi bayram ve tatil günlerinde çalıştırılacağı şeklindeki düzenlemenin 4857 sayılı Yasaya aykırı olduğu anlaşıldığından davacının bu konuya ilişkin iddiası

yerinde bulunduğundan,
işlemin bu kısmında hukuka
uyarlık bulunmamıştır.

Toplantı No	: 2016/031
Gündem No	: 21
Karar Tarihi	: 25.05.2016
Karar No	: 2016/MK-212

<u>Şikayetçi:</u>
Selçuk Şen- Şen Temizlik Sosyal Hizmetler
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
İstanbul Aile Ve Sosyal Politikalar İl Müdürlüğü
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
20.04.2015 / 35791
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>
2015/26244 İhale Kayıt Numaralı "İstanbul Aile Ve Sosyal Politikalar İl Müdürlüğü Ve Bağlı Kuruluşlar Bünyesinde Görevlendirilecek 01/05/2015 İle 31/12/2017 (32 Ay) Tarihleri Arasında 290 Meslek Elemanı İle 147 Veri İşletim Ve Otomasyon Personel" İhalesi
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

İstanbul Valiliği Aile ve Sosyal Politikalar İl Müdürlüğü tarafından 10.04.2015 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen 2015/26244 İhale Kayıt Numaralı “İstanbul Aile ve Sosyal Politikalar İl Müdürlüğü ve Bağlı Kuruluşlar Bünyesinde Görevlendirilecek 01/05/2015 İle 31/12/2017 (32 Ay) Tarihleri Arasında 290 Meslek Elemanı İle 147 Veri İşletim ve Otomasyon Personel Alımı” ihalesine ilişkin olarak Selçuk ŞEN – Şen Temizlik Sosyal Hizmetler tarafından 20.04.2015 tarih ve 35791 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulması üzerine Kamu İhale Kurulunun 21.05.2015 tarihli ve 2015/UH.III-1405 sayılı kararı ile “4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine” karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Selçuk ŞEN – Şen Temizlik Sosyal Hizmetler tarafından açılan davada, Ankara 2. İdare Mahkemesinin 21.05.2015 tarihli ve E:2015/1836 K: 2015/1687 sayılı kararında “...Olayda, dava konusu ihaleye ait ihale dokümanı düzenlemelerinde, ihale konusu iş süresince 93 öğretmen, 12 sosyal çalışmacı, 48 psikolog, 1 çocuk gelişimci, 40 sosyolog ve/veya hemşire yüksek okul mezunu, 35 nöbet elemanı ve 34 çocuk eğitimcisiinden oluşan 290 personelin resmi bayram ve tatillerde çalıştırılacağına düzenlendiği, bu durumun 4857 sayılı İş Kanunu’nun çalışma sürelerine ilişkin hükümleri çerçevesinde bir işçinin haftalık çalışma süresinin 45 saat olduğu ve işçilere iş günlerinde çalışmış olmaları koşulu ile yedi günlük bir zaman dilimi içinde kesintisiz en az yirmidört saat dinleme (hafta tatili) verilmesi gerektiği hükmüne aykırı olduğu, ulusal bayram ve genel tatil günlerinin tamamında yukarıda belirtilen hafta tatiline ilişkin hükümlere aykırı olarak çalıştırılmasının mümkün olmadığı, bu nedenle hafta tatilinin resmi ve dini bayram günleri, 1 Mayıs ve yılbaşı tatiline denk geldiği haftalarda işçilere hafta tatili verilmemesi durumunun 4857 sayılı Kanuna aykırılık teşkil edeceği, öte yandan iş günlerinde tek gün ücreti ödenerek çalıştırılabilecek personelin tamamının resmi ve dini bayram günleri, 1 Mayıs Emek Bayramı ve yılbaşı tatilinde çalıştırılması suretiyle personel için 4857 sayılı Kanun’un 47. maddesi uyarınca iki günlük ücret ödeneceği, bu durumun maliyetlerin ve teklif bedellerin artmasına neden olarak fazla ödemeye meydan vereceği, kaynakların verimli kullanılması ilkesinin ihlal edileceği anlaşıldığından 437 personelin tamamı için olmasa bile 290 personelin işin süresi boyunca tüm resmi bayram ve tatil günlerinde çalıştırılacağı şeklindeki düzenlemenin 4857 sayılı Yasaya aykırı olduğu anlaşıldığından davasının bu konuya ilişkin iddiası yerinde bulunduğundan, işlemin bu kısmında hukuka uyarlık bulunmamıştır.

“
Açıklanan nedenlerle, dava konusu işlemin, ihale konusu işte çalıştırılacak personelin işin süresi boyunca resmi ve dini bayram günlerinde çalıştırılacağı şeklindeki düzenlemenin 4857 sayılı İş Kanunu’na aykırı olduğu iddiası yönünden itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin kısmının iptaline...” şeklinde gerekçe gösterilerek, dava konusu işlemin 1 no’lu iddiaya ilişkin kısmının iptaline karar verildiği anlaşılmıştır.

Diğer taraftan, aynı ihaleye ilişkin alınan 21.05.2015 tarihli ve 2015/UH.III-1404 sayılı Kurul kararı hakkında davacı Hayme Sultan Gıda Üretim A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 4. İdare Mahkemesinin 22.10.2015 tarihli ve E:2015/1458 K: 2015/1369 sayılı “dava konusu işlemin iptali” kararı üzerine alınan 09.12.2015 tarih ve 2015/MK-500 sayılı Kamu İhale Kurulu kararı ile 21.05.2015 tarihli ve 2015/UH.III-1404 sayılı Kurul kararının ve ihalenin iptaline karar verildiği, bu yönüyle ihaleye ilişkin yeniden bir karar alınmasına gerek bulunmadığı tespit edilmiştir.

Anayasa’nın 138’üncü 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.

Öte yandan, 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;

Kamu İhale Kurulu’nun 21.05.2015 tarihli ve 2015/UH.III-1405 sayılı kararının, başvuru sahibinin 1’inci iddiasına ilişkin kısmının iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.

Hamdi GÜLEÇ Başkan		
Şinasi CANDAN II. Başkan	Osman DURU Kurul Üyesi	Erol ÖZ Kurul Üyesi
Köksal SARINCA Kurul Üyesi	Ahmet İhsan ŞATIR Kurul Üyesi	Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi
Mehmet ATAŞEVER Kurul Üyesi	Oğuzhan YILDIZ Kurul Üyesi	