

**İhale şartnamesinde yer alan
çift kabin tenteli kamyonetin
panelvan olarak
nitelendirilmesi gerektiği,
bu durumun ihalede
tekliflerin oluşturulması
aşamasında isteklileri
tereddüte düşürdüğü (Danıştay
Kararlı)**

İhale şartnamesinde yer alan çift kabin tenteli kamyonetin panelvan
olarak nitelendirilmesi gerektiği

	<table><tr><td>Toplantı No</td><td>: 2023/040</td></tr><tr><td>Gündem No</td><td>: 15</td></tr><tr><td>Karar Tarihi</td><td>: 02.08.2023</td></tr><tr><td>Karar No</td><td>: 2023/PM-168</td></tr></table>	Toplantı No	: 2023/040	Gündem No	: 15	Karar Tarihi	: 02.08.2023	Karar No	: 2023/PM-168
Toplantı No	: 2023/040								
Gündem No	: 15								
Karar Tarihi	: 02.08.2023								
Karar No	: 2023/PM-168								
BASVURU SAHİBİ: Zanka Kurumsal Yönetim Hizmetleri A.Ş.									
İHALEYİ YAPAN İDARE: İstanbul Ağaç Ve Pey Eği.Hiz.Hay.Bah. İşl.San.Tic.A.Ş									
BASVURUYA KONU İHALE: 2022/1347515 İhale Kayıt Numaralı "Araç Ve İş Makinesi Kiralama Hizmet Alımı İşi" İhalesi									
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:									
KARAR:									
İstanbul Ağaç ve Pey Eği. Hiz. Hay. Bah. İşl. San. Tic. A.Ş. tarafından yapılan 2022/1347515 İhale Kayıt Numaralı "Araç ve İş Makinesi Kiralama Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Zanka Kurumsal Yönetim Hizmetleri A.Ş. tarafından itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuş ve Kamu İhale Kurulunca alınan 01.02.2023 tarih ve 2023/ÜH.İ-271 sayılı karar ile "1) Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin 2'nci kısmına ilişkin olarak ihalenin iptaline, 2) Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince ihalenin 1'inci kısmına ilişkin olarak itirazen şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir. Davacı Yuva Motorlu Araçlar Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 15.03.2023 tarihli E:2023/292, K:2023/518 sayılı kararında "davanın reddine" karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 29.05.2023 tarihli E:2023/1356, K:2023/2679 sayılı kararında "...Dava konusu ihalenin, idarenin sürücüsüz araç ve iş makinesi taşıt kiralama işi olduğu, ihalenin 1. kısmı kapsamında binek oto hizmet aracı, hafif ticari araç, panel van kamyonet; 2. kısmında ise minibus, tek kabin tenteli kamyonet, çift kabin tenteli kamyonet, su tankeri, çöp kamyonu, park bahçe bakım onarım aracı, kamyon, tanker, traktör, ekskavator, yükleyici araç ve iş makineleri ile araç takip cihazlarının kiralanacağı anlaşılmaktadır. Teknik Şartname'nin 1. kısmında sayılan araçların şoför giderleri hariç aylık kiralama bedelinin, taşıtın Türkiye Sigorta, Measürans ve Emeklilik Şirketleri Birliği tarafından yayımlanan ve harcama talimatının verildiği ay itibarıyla uygulanacak motorlu kara taşıtları kasko değer listesinde yer alan kasko sigortası değerinin %2'sini aşamayacağına ilişkin düzenlemeye İdari Şartname ve Teknik Şartname'de yer verildiği, Teknik Şartname'nin 2. kısmında belirtilen araçlar için ise bu konuda herhangi bir düzenlemeye yer verilemediği görülmektedir. Uyumsuzluk, mezkûr ihalede 2. kısmında yer alan "Çift Kabin Tenteli Kamyonet'in 1. kısmında yer alan panelvan kamyonet sınıfına girdiği, dolayısıyla 1. kısmında yer alan aylık kiralama bedeline ilişkin getirilen şartın "Çift Kabin Tenteli Kamyonet'ini de kapsamı gerektirdiği, başka bir anlatımla, çift kabin tenteli kamyonetin panelvan olarak nitelendirilmesi gerektiği, bu durumun ihalede tekliflerin oluşturulması aşamasında isteklileri tereddüte düşürdüğü iddiasından kaynaklanmaktadır. Karayolları Trafik Kanunu'nda, kamyonetin azami yüklü ağırlığı 3.500 kilogramı geçmeyen ve yük taşımak için imal edilmiş motorlu taşıt olduğu; sürücü ve yanındaki oturma yerleri dışında başka oturma yeri de bulunabilen, sürücü bölümü gövde ile birleşik kamyonetlere de panelvan denildiği belirtilmiştir. Teknik Şartname'de 1. kısmında yer alan panelvan kamyonetin teknik özelliklerinin, "Araç model yılı en az 2021 model olacaktır. Yakıt tipi dizel olacaktır. Silindir hacmi en az 1.900 cm3 en fazla 2.000 cm3 olacaktır. Motor gücü en az 125 kW en fazla 140 kW olacaktır. Vites Tipi manuel olacaktır. Azami Yüklü Ağırlığı en az 3.400 kg en fazla 3.500 kg olacaktır. Yükleme Kapasitesi en az 15,0 m3 en fazla 16,0 m3 olacaktır. Araçlar sürücü dahil 3 kişi taşıma kapasiteli olacaktır 1) Anti Blokaj Fren Sistemi (ABS) olacaktır.-" şeklinde; 2. kısmında yer alan çift kabin tenteli kamyonetin teknik özelliklerinin ise, "Araç model yılı en az 2020 model olacaktır. Yakıt tipi dizel olacaktır. Silindir hacmi en az 1.900 cm3 en fazla 2.000 cm3 olacaktır. Motor gücü en az 125 kw en fazla 140 kw olacaktır. Azami Yüklü Ağırlığı en az 3.400 kg en fazla 3.500 kg olacaktır. Araçlar sürücü dahil 7 kişi taşıma kapasiteli olacaktır. Anti Blokaj Fren Sistemi (ABS) olacaktır. Tenteli olacaktır.-" şeklinde belirlendiği, ayrıca çift kabin tenteli kamyonetin tentesinin nasıl olması gerektiğine ilişkin teknik kriterlere yer verildiği görülmüştür. Davalı idare tarafından ihalenin 2. kısmı, Gelir İdaresi Başkanlığı'nın 03/09/2007 tarih ve 61543-1 sayılı İç Genelgesi'nde, motorlu taşıtlar vergisi uygulaması bakımından, çift kabinli kamyonetlerin panelvan olarak nitelendirildiği gerekçesi ile iptal edilmiştir. İhalenin Teknik Şartname'si incelendiğinde ise panelvan kamyonet ile çift kabin tenteli kamyonete ilişkin belirtilen özellikler benzerlik taşısa da, yolcu taşıma kapasitesi bakımından farklılık arz ettikleri görüldüğünden bu ihale kapsamında anılan araçların kullanım amaçlarının farklı olduğu anlaşılmaktadır. Ayrıca ihale dokümanında tekliflerin verilmesinde ve değerlendirilmesinde isteklileri tereddüte düşürecek herhangi bir çelişki düzenleme de yer almadığından isteklilerin mevcut ihale dokümanına göre tekliflerini vermelerine engel bir durum da bulunmamaktadır. Bu itibarla, 2. kısmında yer alan çift kabin tenteli kamyonetin panelvan statüsünde olduğu belirtilerek 1. kısmında getirilen %2 kartına tabi olması gerektiğinden bahisle ihalenin 2. kısmının iptal edilmesine ilişkin Kurul kararında hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki temyize konu İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.-" gerekçesiyle mahkeme kararının bozulmasına, dava konusu işlemin ihalenin iptaline ilişkin kısmının 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 hükmüne 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 eyleme bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hükmü 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 01.02.2023 tarih ve 2023/ÜH.İ-271 sayılı kararının 1'inci iddiası kapsamında ihalenin 2'nci kısmına ilişkin değerlendirmelerin iptaline, 2- Anılan Danıştay kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince ihalenin 2'nci kısmına ilişkin olarak itirazen şikâyet başvurusunun reddine, Öybirliği ile karar verildi.									