

ihalede farklı farklı model yıllarına ilişkin düzenlemenin gerekçesine verilen cevaplar uyarınca,* model yılı araçların daha yoğun ve ağır işlerde kullanılan ve piyasada çok olan araçlar olduğu, su tankeri, kamyon ve katı atık toplamada kullanılacak araçların ise yüksek yaşı ile kiralanmasının ekonomik olduğu, dolayısıyla daha yaşlı araçların kiralanabilmesinin düzenlendiği, öte yandan, Teknik Şartname maddesiyle, idarenin kabul etmesi

**şartıyla iki yař daha
yaşlı araçların da teklif
edilebilmesinin
öngöröldüğü, bu nedenle,
Teknik şartname'nin ilgili
düzenlemelerinin ihalede
rekabeti daraltmayacağı
sonucuna varıldığından
Kurul kararının bu
kısmında hukuka aykırılık,
Mahkeme kararının temyize
konu kısmında ise hukuka
uygun olmadığı hk (Danıştay
Kararlı)**

ihalede farklı farklı model yıllarına ilişkin düzenlemenin gerekçesine verilen
cevaplar

	Toplantı No : 2023/038 Gündem No : 48 Karar Tarihi : 26.07.2023 Karar No : 2023/96-162
BASIMIN SAĞIŞI, Özer Atık Yönetimi Tesisleri İnşaat Gıda Sanayi Ticaret Limited Şirketi İHALEYE YATAN İHALE: ESKİŞEHİR BELEDİYESİ TEMİZLİK İŞLERİ MÜDÜRLÜĞÜ BAGIMSIZLA KURUL İHALE: 2022/1842572 İhale Kayıt Numaralı "Evsel Atıkların Toplanması, Nakli, Pazar, Cadde ve Sokak Temizliği Amacı İle Araç Kiralanması Hizmet Alımı İşi" İhalesi KURUL TARAFINDAN YATILAN İHALENO: KURUL: Esmerport Belediyesi Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/1842572 İhale Kayıt Numaralı "Evsel Atıkların Toplanması, Nakli, Pazar, Cadde ve Sokak Temizliği İle Araç Kiralanması Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Özer Atı. Yön. Tay. Tem. İnş. Gıda San. Tic. Ltd. Şti. tarafından ihaleye başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 30.11.2022 tarih ve 2022/96-1-1495 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince ihazın şikayet başvurusunun reddine" karar verilmiştir. Davacı Özer Atı. Yön. Tay. Tem. İnş. Gıda San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemyle açılan davada, Ankara 24. İdare Mahkemesinin 30.03.2023 tarih ve E:2023/32, K:2023/500 sayılı kararında "Diğer taraftan; idare tarafından ihale konusu işte çalıştırılması planlanan 21 farklı gruptaki toplam 114 adet araçta farklı model yıllarında ve teknik özelliklerde belirtilmiştir. İdareye, ihale konusu işte çalıştırılacak araçlara ilişkin olarak teknik şartlar belirlenmesinin idarenin yetkisiyle yapılması yönüyle ve tahvil yetkisi kapsamında olduğu değerlendirilince işin de araç grupları itibarıyla asgari 2015, 2017, 2019 ve 2020 model yılı olması şartının getirilmesinde, bir başka deyişle farklı araç gruplarına ilişkin olarak farklı farklı araç model yılı şartı getirilmesinin hangi teknik ya da ihtiyaç kapsamında yapılduğının teknik şartnameden anlaşılamadığı, yapılan düzenleme, araç model yılı açısından bir standart içermediği, farklı model yılı değiştirilmesinin bir zarurete dayanamaz halinde işin bunun gereğinin de ortaya konulması gerektiği değerlendirildiğinden, Kurul kararında, 5 numaralı davacı taraf iddiasının araçlara ilişkin farklı farklı asgari model yılı değiştirildiği iddiası gereğiyle dava konusu işinin 5'inci iddia yönünden iptaline karar verilmiştir. 5455 sayılı Kanun Hükmünde Kararname'nin 17.05.2023 tarihli ve 2023/96-109 sayılı Kurul kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 30.11.2022 tarih ve 2022/96-1-1495 sayılı kararının 5'inci iddia ile ilgili değerlendirmelerin iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline," karar verilmiştir. Anılan Mahkeme kararının Kurum tarafından temyizi üzerine verilen Danıştay Üçüncü Dairesinin 18.07.2023 tarih ve E:2023/1506, K:2023/3433 sayılı kararında "İdarenin tahvil yetkisini denetlemek amacıyla, Dairesinin 25/05/2023 tarihli ara kararıyla devralı idareden ve devralı yanında mülhali Esmerport Belediyesi'nden, farklı farklı model yıllarında ilişkin düzenlemenin gerekçesi sürecine, ara karara verilen cevaplar üzerine, 2018 ve 2020 model yılı araçların daha uygun ve diğer işlerde kullanılmak ve piyasada çok olan araçlar olduğu, bu nedenle, kamyon ve kamyonetler dışında kullanılmak araçlarına işin yükünü taşıyıcı ile kiralanmasının ekonomisi olduğu, dolayısıyla daha fazla araçların kiralanabilmesinin düzenlendiği, öte yandan, Teknik Şartname'nin 18. maddesiyle, idarenin kabul etmesi şartıyla iki yıl daha fazla araçların da tahvil edilebilmesinin öngörüldüğü, bu nedenle, Teknik Şartname'nin ilgili düzenlemelerinin ihalede rekabetti duratılacağı sonucuna varıldığından Kurul kararının bu hususta hukuka aykırılık, Mahkeme kararının temyizine konu hususunda işin hukuki isabet bulunmadığı" gereğiyle 5'inci iddia yönünden de "davasının reddine" karar verilmiştir. Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına uyum zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarına hiçbir surette karşıt olmayacağı ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükmü altına alınmıştır. Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esas ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin gecikmeksizin işlen tesis etmeye veya ertelenme bulmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hükmü altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlen tesis edilemesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ ediliği veya tebliğ edilmemiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere, 1- Kamu İhale Kurulunun 17.05.2023 tarihli ve 2023/96-109 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan Danıştay kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulunun 30.11.2022 tarih ve 2022/96-1-1495 sayılı kararının hukuki geçerliliğini koruduna, Öykürlüğü ile karar verildi.	