

Teknik Şartnamede her 1 kuruluştta çalıştırılması istenilen personel sayısına ve niteliğine yer verildiği, tablo halinde yer verilen bu listede yemeklerin taşınmasında kullanılacak olan aracın sürücüsüne yer verilmediği Genel Sağlık Sigortası Kanununa göre kişinin fiili olarak çalıştırıldığı işyerinde sigortalı olmasının zorunlu olduğu bu nedenle kuruluşlara bağlı olan birimlere pişirilen yemeklerin taşınmasında kullanılacak olan aracın sürücüsünün de

ilgili kuruluşlarda
alıştırılması ngrlen
personel sayısına dâhil
edilmesi gerektiği, aksi
takdirde gerçek maliyet
hesabı yapılamayacağından
dava konusu işlemin bu kısmı
yönünden hukuka uyarlık
bulunmadığı hk

Toplantı No	: 2022/018
Gündem No	: 39
Karar Tarihi	: 23.03.2022
Karar No	: 2022/MK-107

BASVURU SAHİBİ:

Aydeniz Özel Sağlık Medikal Gıda İnş. Taah. San. Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Ankara Aile Çalışma Ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü

BASVURUYA KONU İHALE:

2021/467964 İhale Kayıt Numaralı “Ankara Aile Ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğüne Bağlı Huzurevi Müdürlüklerinin 2022 Yılı 12 Aylık Malzemeli Mamul Yemek” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Ankara Aile Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü tarafından yapılan 2021/467964 ihale kayıt numaralı “Ankara Aile Ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğüne Bağlı Huzurevi Müdürlüklerinin 2022 Yılı 12 Aylık Malzemeli Mamul Yemek” ihalesine ilişkin olarak, Aydeniz Özel Sağlık Medikal Gıda İnş. Taah. San. Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 11.11.2021 tarihli ve 2021/UH.II-2073 sayılı karar 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, Aydeniz Özel Sağlık Medikal Gıda İnş. Taah. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 27.01.2022 tarihli ve E:2021/2411, K: 2022/127 sayılı kararı ile “...Davacının 3. iddiasının incelenmesinden;

Davacı tarafından, kuruluşlara bağlı olan birimlere pişirilen yemeklerin taşınmasında kullanılacak olan aracın sürücüsünün yüklenici firma tarafından temin edilecek personel sayısına dahil edilmediğinden sebebiyle sağlıklı bir şekilde fiyat teklifi hazırlanamadığı ileri sürülmektedir.

Mamul Yemek Hizmet Alımı Teknik Alımı Şartnamesi’nin “Yüklenici Firmanın Temin Edeceği Makine ve Teçhizat” başlıklı bölümünde “3. Kısım: Demetevler Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü ve Yenimahalle Görme Engelliler Bakım Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü

a) Yenimahalle Görme Engelliler Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğünde koruma ve bakım altındaki engellilerimiz ile buradaki çalışanlarımızın yemekleri, Demetevler Fatma Üçer Huzurevi Hizmet binasındaki Kuruluş mutfağında pişirilecektir. Pişen yemekler, ısıyı uzun süre muhafaza eden ve dökülmeyi önleyecek şekilde, thermoboxlar veya kapaklı çelik kaplar kullanılarak, yüklenici firma tarafından tedarik edilecek olan ve asgari özellikleri aşağıdaki çizelgede belirtilen, ısı üretebilen, sürücülü, kapalı kasalı bir araçla firma personeli tarafından Yenimahalle Görme Engelliler Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü hizmet binasına taşımak suretiyle burada servis edilecektir. Firma tarafından tedarik edilecek taşıtın sürücüsü, mesaisinin tamamını Kurulda geçirmek zorunda olmadığından, temin edilecek personel sayılarına dâhil edilmemiştir.

...

8. Kısım :Kızılcahamam Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü

a) Çamlıdere huzurevi ek hizmet binasında koruma ve bakım altındaki yaşlılarımız ile buradaki çalışanlarımızın yemekleri, Kızılcahamam Huzurevi Hizmet binasındaki Kuruluş mutfağında pişirilecektir. Pişen yemekler, ısıyı uzun süre muhafaza eden ve dökülmeyi önleyecek şekilde, thermoboxlar veya kapaklı çelik kaplar kullanılarak, yüklenici firma tarafından tedarik edilecek olan ve asgari özellikleri aşağıdaki çizelgede belirtilen, ısı üretebilen, sürücülü, kapalı kasalı bir araçla firma personeli tarafından Çamlıdere Huzurevi ek hizmet binasına taşımak suretiyle burada servis edilecektir. Firma tarafından tedarik edilecek taşıtın sürücüsü, mesaisinin tamamını Kurulda geçirmek zorunda olmadığından temin edilecek personel sayılarına dâhil edilmemiştir.” düzenlemesi yer almaktadır.

Olayda, Teknik Şartnamenin 10’uncu sayfasında her bir kurulda çalıştırılması istenilen personel sayısına ve niteliğine yer verildiği, tablo halinde yer verilen bu listede, yemeklerin taşınmasında kullanılacak olan aracın sürücüsüne yer verilmediği, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu’na göre kişinin fiili olarak çalıştırıldığı işyerinde sigortalı olmasının zorunlu olduğu, bu nedenle kuruluşlara bağlı olan birimlere pişirilen yemeklerin taşınmasında kullanılacak olan aracın sürücüsünün de ilgili kuruluşlarda çalıştırılması öngörülen personel sayısına dâhil edilmesi gerektiği, aksi takdirde gerçek maliyet hesabı yapılamayacağından dava konusu işlemin bu kısmı yönünden hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

...

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin 3. iddiasına ilişkin kısmı yönünden dava konusu işlemin iptaline,...” şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin 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 eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm 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 11.11.2021 tarihli ve 2021/UH.II-2073 sayılı kararının 3’üncü iddia ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin 3 ve 8’inci kısımlarının iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.