

yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Mahkeme kararında, “... Uyuşmazlık konusu ihale kapsamında yer alan ambalaj atıklarının toplanması işinin yerine getirilmesi için alınması zorunlu olan ve ilgili mevzuatında o iş için özel olarak düzenlenen sicil, izin, ruhsat vb. belgelerin ambalaj atığı toplama ve ayırma alanında düzenlenmiş ‘Geçici Faaliyet Belgesi’ veya ‘Çevre İzni veya Çevre İzin ve Lisans Belgesi’ olmasına rağmen, idari şartnamenin 7.1.h maddesinde

sadece Lisansı'nın yeterlik
kriteri olarak istenmesinin
Hizmet Alımı İhaleleri
Uygulama Yönetmeliğinin
38'inci maddesinin 4'üncü
fıkrası ... hükmüne aykırılık
teşkil ettiği, diğer yandan
bu düzenleme ile Kamu İhale
Kanununun 5'inci maddesinde
sayılan temel ilkelere
rekabet ilkesinin bu ihalede
yeterince sağlanamadığı,
nitekim ihalede en düşük
bedelli teklifin Lisansı
olmadığı gerekçesiyle
değerlendirme dışı
bırakıldığı ve 31 adet ihale
dokümanı satın alınmasına

rağmen 2 istekli tarafından
teklif verildiği
görölmektedir. Bu durumda
uyuşmazlık konusu ihalede
4734 sayılı Kamu İhale
Kanununun 5. maddesinde
öngörülen şekilde yeterli
rekabetin oluşmadığı ve bu
bağlamda kaynakların verimli
bir şekilde kullanılması
ilkesinin de gerçekleşmediği
sonucuna varılmakla
belirtilen gerekçelerle
ihalenin iptaline karar
verilmesi gerekirken ve
davalı idarece de uyuşmazlık
konusu ihalede rekabet
ilkesinin oluşmadığı tespit

edilmesine rağmen salt ihale ilanında ve idari şartnamede yer alan düzenlemeye karşı süresi içinde itirazen şikayet başvurusunda bulunulmadığı gerekçesiyle davacı şirketin itirazen şikayet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uyarlık görülmemiştir. ” denilerek dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2016/023
Gündem No	: 35
Karar Tarihi	: 06.04.2016
Karar No	: 2016/MK-146
<u>Şikayetçi:</u>	
Vira Temizlik İnşaat Turizm Taşımacılık Ve Hizmet Organizasyon Özel Eğitim Hizmetleri Sanayiticaret Anonim Şirketi	
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>	
Torbalı Belediye Başkanlığı	
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>	
24.08.2015 / 72215	
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>	
2015/81965 İhale Kayıt Numaralı “Toplam 638 Personelle Ve 44 Araçla 28 Ay Süreli Kentsel Temizlik Hizmetleri, Biyo – Bozunur, Ambalaj Ve Diğer Atıkların Toplanması Ve Nakli, Park Bahçe Bakım, Bina Temizliği Ve Destek Hizmetlerinin Yürütülmesi” İhalesi	
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>	
<u>Karar:</u>	

Torbalı Belediye Başkanlığı tarafından 30.07.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/81965 ihale kayıt numaralı “Toplam 638 Personelle ve 44 Araçla 28 Ay Süreli Kentsel Temizlik Hizmetleri, Biyo – Bozunur, Ambalaj ve Diğer Atıkların Toplanması ve Nakli, Park Bahçe Bakım, Bina Temizliği ve Destek Hizmetlerinin Yürütülmesi Hizmet Alımı” ihalesine ilişkin olarak Vira Temizlik İnşaat Turizm Taşımacılık ve Hizmet Organizasyon Özel Eğitim Hizmetleri Sanayi Ticaret Anonim Şirketinin 13.08.2015 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 14.08.2015 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 24.08.2015 tarih ve 72215 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 24.08.2015 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 16.09.2015 tarihli ve 2015/UH.III-2496 sayılı karar ile; “4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine” karar verilmiştir.

Davacı Vira Temizlik İnşaat Turizm Taşımacılık ve Hizmet Organizasyon Özel Eğitim Hizmetleri Sanayi Ticaret Anonim Şirketi tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 3. İdare Mahkemesinin verilen 24.11.2015 tarihli ve E:2015/2822, K: 2015/1678 sayılı kararında, “... Uyuşmazlık konusu ihale kapsamında yer alan ambalaj atıklarının toplanması işinin yerine getirilmesi için alınması zorunlu olan ve ilgili mevzuatında o iş için özel olarak düzenlenen sicil, izin, ruhsat vb. belgelerin ambalaj atığı toplama ve ayırma alanında düzenlenmiş ‘Geçici Faaliyet Belgesi’ veya ‘Çevre İzni veya Çevre İzin ve Lisans Belgesi’ olmasına rağmen, idari şartnamenin 7.1.h maddesinde sadece ‘Ambalaj Atığı Toplama ve Ayırma Lisansı’nın yeterlik kriteri olarak istenmesinin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 38’inci maddesinin 4’üncü fıkrası ... hükmüne aykırılık teşkil ettiği, diğer yandan bu düzenleme ile Kamu İhale Kanununun 5’inci maddesinde sayılan temel ilkelerden rekabet ilkesinin bu ihalede yeterince sağlanmadığı, nitekim ihalede en düşük bedelli teklifin ‘Ambalaj Atığı Toplama ve Ayırma Lisansı olmadığı’ gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı ve 31 adet ihale dokümanı satın alınmasına rağmen 2 istekli tarafından teklif verildiği görülmektedir.

Bu durumda uyuşmazlık konusu ihalede 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 5. maddesinde öngörülen şekilde yeterli rekabetin oluşmadığı ve bu bağlamda kaynakların verimli bir şekilde kullanılması ilkesinin de gerçekleşmediği sonucuna varılmakla belirtilen gerekçelerle ihalenin iptaline karar verilmesi gerekirken ve davalı idarece de uyuşmazlık konusu ihalede rekabet ilkesinin oluşmadığı tespit edilmesine rağmen salt ihale ilanında ve idari şartnamede yer alan düzenlemeye karşı süresi içinde itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmadığı gerekçesiyle davacı şirketin itirazen şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka ayarlık görülmemiştir. ” denilerek 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 16.09.2015 tarihli ve 2015/UH.III-2496 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince, ihalenin iptaline, Oybirliği ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi
Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Dr. Mehmet AKSOY Kurul Üyesi