

aşırı düşük teklif sorgusunun uygun olup olmadığı değerlendirilerek teklifin aşırı düşük teklif olup olmadığı hakkında inceleme yapılması, yani davacının teklifinin aşırı düşük teklif olup olmadığı yönünden değerlendirilerek

ihale hukuk gerekçesi; idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28/1 maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu

Toplantı No	: 2012/012
Gündem No	: 42
Karar Tarihi	: 14.02.2012
Karar No	: 2012/MK-34

Şikayetçi:

3K İnşaat Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. – Olimpiyat İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişimi

İhaleyi Yapan Daire:

Sultangazi Belediyesi Park ve Bahçeler Müdürlüğü

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuruya Konu İhale:

10.10.2011 tarih ve 2011/UH.I-3397 sayılı Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 3. İdare Mahkemesince verilen 20.12.2011 tarih ve E:2011/2291 sayılı “yürütmenin durdurulması” kararına ilişkin işlem tesis edilmesi.

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:**Karar:**

Sultangazi Belediyesi Park ve Bahçeler Müdürlüğü tarafından 26.07.2011 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan “Sultangazi İlçesi Dahilindeki Park, Yeşil Alanlar, Ağaçlandırma Alanları, Mesire Alanı, Kent Ormanı ve Diğer Yeşil Alanların Bakımı (1064 Gün) Hizmet İşi” ihalesine ilişkin olarak, 3K İnşaat Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. – Olimpiyat İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişimi’nin 15.09.2011 tarih ve 41361 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulu’nun 10.10.2011 tarih ve 2011/UH.I-3397 sayılı kararı ile “Başvurunun reddine” karar verilmiştir.

Davacı 3K İnşaat Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. vekili Av. Hicran Nesrin BAL tarafından anılan kararın yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada, Ankara 3. İdare Mahkemesi’nin 20.12.2011 tarih ve E:2011/2291 sayılı kararında;

“...Dava dosyasının incelenmesinden, Sultangazi İlçesi Dahilindeki Park, Yeşil Alanlar, Ağaçlandırma Alanları, Mesire Alanı, Kent Ormanı ve Diğer Yeşil Alanların Bakımı (1064 gün) Hizmet İşi ihalesine katılan davacıdan, ihaleyi yapan Sultangazi Belediye Başkanlığı’nca 28.07.2011 tarihli aşırı düşük teklif sorgulamasının istendiği, bunun davacıya 02.08.2011 tarihinde tebliğ edildiği, davacı şirketin 08.08.2011 tarihli açıklama yazısı sonrasında 16.08.2011 tarihli komisyon kararının alınarak idarece istenen aşırı düşük sorgusunun Kamu İhale Kanunu’na uygun olmadığından bahisle teklifin 17.08.2011 tarihinde değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği ve bunu takiben ihalenin 23.08.2011 tarihinde iptal edildiği, bu kararın 23.08.2011 tarihinde davacıya tebliğ edildiği, buna karşı davacı tarafından 26.08.2011 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu, başvurunun 05.09.2011 tarihli karar ile uygun bulunmadığına karar verildiği, bu kararın davacıya 13.09.2011 tarihinde tebliğ edildiği, bunun üzerine davacı tarafından 15.09.2011 tarihinde davalı idareye itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, başvurunun davalı idarece başvurunun süresinde yapılmadığından bahisle reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyumsuzlukta davacının yaptığı şikâyet başvurusunda aşırı düşük sorgulamasına ilişkin açıklamalara yer verdiği gibi, aşırı düşük sorgulaması nedeniyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılarak ihalenin iptalinin de hatalı olduğunun belirtildiği, bu talebin idarece kabul edilmemesi nedeniyle davalı idareye yapılan itirazın şikâyet başvurusunun da hem aşırı düşük teklif sorgusuna ilişkin açıklamalarına yer verildiği, hem de bu teklife yönelik açıklamaların kabul edilmemesi nedeniyle ihalenin iptali kararının da hatalı olduğunun belirtildiği, diğer taraftan davacı şirketin 08.08.2011 tarihli açıklama yazısı sonrasında 16.08.2011 tarihli komisyon kararının alınarak idarece istenen aşırı düşük sorgusunun Kamu İhale Kanunu’na uygun olmadığından bahisle teklifin 17.08.2011 tarihinde değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği ve bunu takiben ihalenin 23.08.2011 tarihinde iptal edildiği, bu kararın 23.08.2011 tarihinde davacıya tebliğ edildiği, aşırı düşük teklif sorgusu ile ihalenin iptaline ilişkin kararlara karşı davacı tarafından 26.08.2011

tarihinde şikâyet başvurusunda bulunulduğu, başvurunun 05.09.2011 tarihli karar ile uygun bulunmadığına karar verildiği, bu kararın davacıya 13.09.2011 tarihinde tebliğ edildiği, bu karara karşı da 15.09.2011 tarihinde itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu, yapılan başvurunun süreden reddi üzerine de bakılmakta olan davanın açıldığı görülmektedir.

Yukarıda yer verilen mevzuatta, ihalede geçerli teklif olmakla birlikte bazı tekliflerin değerlendirme dışı bırakılması nedeniyle ihalede rekabetin, oluşmadığı gerekçesiyle ihalenin idare tarafından iptal edildiği durumlarda, aday veya istekliler tarafından başvuru veya teklifin değerlendirme dışı bırakılmasına veya ihalenin iptali ile birlikte başvuru veya teklifin değerlendirme dışı bırakılmasına karşı yapılan başvuruların, ihalenin iptal edilmesi işlemine karşı yapılan başvuru olarak değerlendirilmeyeceği belirtilmiş, bu başvuruların ihalenin iptaline yönelik bir başvuru olarak değerlendirilmeyeceğinden, başvuruların öncelikle idareye yapılarak, idareye yapılan şikâyet başvurusu üzerine de idare tarafından alınan kararın uygun bulunmaması nedeniyle kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunulması gerektiği belirtildiğinden davacının başvurusunun bu kapsamda değerlendirilmesi gerekmektedir.

Olayda davacının yaptığı şikâyet başvurusunda aşırı düşük teklife ve ihalenin iptaline yönelik açıklamalara yer verdiği, yapılan itirazın şikâyet başvurusunda da aynı gerekçelere yer vererek başvuruda bulunduğu görülmektedir.

Bu durumda yukarıda yer verilen mevzuatta öngörülen sürede yapılan şikâyet ve itirazın şikâyet başvuruları sonucu aşırı düşük teklif sorgusunun uygun olup olmadığı değerlendirilerek teklifin aşırı düşük teklif olup olmadığı hakkında inceleme yapılması, yani davacının teklifinin aşırı düşük teklif olup olmadığı yönünden değerlendirilerek başvuru hakkında karar verilmesi gerekirken başvurunun süreden reddi yönünde tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlem; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına ...” karar verilmiştir.

Anayasanın 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 hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinin ikinci fıkrasında; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28 inci maddesinin birinci fıkrasında; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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.

Açıklanan nedenlerle;

Anılan mahkeme kararının uygulanması için;

1) Kamu İhale Kurulu’nun 10.10.2011 tarih ve 2011/UH.I-3397 sayılı kararının iptaline,

2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, esasın incelenmesine geçilmesine, Oybirliği ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Bahattin İŞİK Kurul Üyesi	Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Adem KAMALI Kurul Üyesi
Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi	