

İdarece ihale dokümanında söz konusu ihalenin yaklaşık maliyeti esas alınarak İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesinde mevzuata uygun olarak aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirme işlemleri yapılmaksızın ihalenin sonuçlandırılacağı düzenlenmiştir. Bunun yanında İdari Şartname'nin yukarıda aktarılan "Diğer Hususlar" başlığı altında, idarece hesaplanan yaklaşık maliyetin %70'inin altında teklif sunulması halinde bu tekliflerin İdare tarafından değerlendirme dışı

**bırakılacağı yönünde bir
düzenleme yapıldığı
görülmektedir. Söz konusu
ihalenin yaklaşık maliyeti
dikkate alındığında, yaklaşık
maliyetin 4734 sayılı
Kanun'un 8'inci maddesinde
öngörülen eşik değerin dört
katının altında olduğu
(YM=963.245,91 TL**

**Toplantı No : 2018/067 Gündem No : 22 Karar Tarihi
: 12.12.2018 Karar No : 2018/UM.II-2034**

BASVURU SAHİBİ: Abra Tekstil Gıda İnşaat Otom. Tur. Eğit. Sağ. Elek. Hay. Taah. Orm. ve Petrol Ürünleri Paz. San. Tic. Ltd. Şti., **İHALEYİ YAPAN İDARE:** Devlet Su İşleri 17. Bölge Müdürlüğü, **BASVURUYA KONU İHALE:** 2018/480951 İhale Kayıt Numaralı "28 Kalem 657'ye Tabi Olarak Çalışan Memur Koriyucu Giyim Malzemeleri Alımı" İhalesi **KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:** Devlet Su İşleri 17. Bölge Müdürlüğü tarafından 23.10.2018 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "28 Kalem 657'ye Tabi Olarak Çalışan Memur Koriyucu Giyim Malzemeleri" ihalesine ilişkin olarak Abra Tekstil Gıda İnşaat Otom. Tur. Eğit. Sağ. Elek. Hay. Taah. Orm. ve Petrol Ürünleri Paz. San. Tic. Ltd. Şti.nin 02.11.2018 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 12.11.2018 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 21.11.2018 tarih ve 56501 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 21.11.2018 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur. Başvuruya ilişkin olarak 2018/1708 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir. **KARAR:** Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi. İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, DSİ 17. Bölge Müdürlüğü tarafından 2018/480951 İKM'nin "28 Kalem 657'ye Tabi Olarak Çalışan Memur Koriyucu Giyim Malzemeleri Alımı" ihalesinin 23.10.2018 tarihinde yapıldığı, söz konusu ihaleye ilişkin 24.10.2018 tarihinde tebliğ edilen kesinleşen ihale kararı bildirim yazısında firmaların teklifinin İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesi uyarınca aşırı düşük teklif olduğu ifade edilerek değerlendirme dışı bırakıldıklarının bildirildiği, İdari Şartname'nin 33'üncü maddesinde açıklama istenmeksizin ihalenin ekonomik açıdan en avantajlı teklif üzerinde bırakılacağına düzenlendiği, ayrıca aynı Şartname'nin 35'inci maddesinde en düşük fiyat veren isteklinin ekonomik açıdan en avantajlı istekli olarak belirleneceğinin düzenlenmiş olduğu, İdari Şartname'nin 47.5.1'inci maddesinde "İstekliler tarafından etüd ve kontrollük hizmetleri ile diğer atölye ve laboratuvar faaliyetlerini yürütmek üzere DSİ personeline verilecek olan koruyucu giyim malzemeleri ile ilgili DSİ 17. Bölge Müdürlüğü ve bağlı şubelerinin iklim ve coğrafi koşulları ile arazi şartları, sağlamlık, dayanıklılık ve kalite gibi teknik kriterler göz önüne alınarak idarece hesaplanan yaklaşık maliyetin % 70'inin altında teklif sunulması halinde teklifleri İdare tarafından değerlendirme dışı bırakılacaktır." düzenlemesinin bulunduğu, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 38'inci maddesinde aşırı düşük teklif sınır değerini belirlemeye yetkili otoritenin Kamu İhale Kurumu olduğunun hüküm altına alınmış olduğu, ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesine ilişkin olarak İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesinde yapılan düzenleme çerçevesinde değerlendirme yapılması gerektiği, İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesi var iken, "Diğer Hususlar" başlığı altında ayrı bir düzenlemeye yer verilerek tekliflerin değerlendirilmesinin mevzuat hükmüne aykırı olduğu, Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 58'inci maddesinde yaklaşık maliyeti 4734 sayılı Kanun'un 8'inci maddesinde öngörülen eşik değerinin dört katına eşit ve bu değer altında kalan ihalelerde aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirilmesi yapılmaksızın ihalenin sonuçlandırılacağı hükmü bulunduğu, söz konusu ihalenin yaklaşık maliyeti göz önüne alındığında başvuruya konu ihalede aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan ihalenin sonuçlandırılması gerektiği, idarece mevzuat uyarınca söz konusu ihalede aşırı düşük teklif tespit ve sorgulaması yapılmadan ihalenin sonuçlandırılması gerektiğinden, bu boşlunun İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesinde yapılan düzenleme ile giderildiğinin belirtildiği, idarenin mevzuatta kendilerine verilmeyen bir yetkiyi kullanarak Şartname'nin 47'nci maddesinde hukuka aykırı bir düzenleme yaptığı ayrıca İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesini göz ardı ederek hukuka aykırı şekilde tekliflerini değerlendirme dışı bıraktığı, yapılan düzenleme ve mevzuat uyarınca söz konusu ihalenin firmaların üzerinde bırakılması gerektiği iddialarına yer verilmiştir. Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesinde sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir. İhale dokümanında yapılan düzenlemelerden ihale konusu işin 28 kalem 657 sayılı Kanun'a tabi olarak çalışan memur için koruyucu giyim malzemesi alınması ile ilgili olduğu, söz konusu ihalenin kısmi teklife kapalı olduğu, işin tamamı için teklif verildiği, 8 adet ihale dokümanı satın alındığı, 23.10.2018 tarihinde yapılan ihaleye 4 isteklinin teklif verdiği, ihale komisyonu tarafından yapılan değerlendirme neticesinde Cem-Ka Giyim Sanayi ve Ticaret İthalat ve İhracat Ltd. Şti.nin İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesi gereği teklifin idarece hesaplanan yaklaşık maliyetin %70'inin altında olması ve İdari Şartname'nin 7.5.6'ncı maddesi gereği malzemelere ait teknik özellikleri belirten katalog bilgilerini teklif zarfı kapsamında sunmaması nedeniyle, Abra Tekstil Gıda İnşaat Otom. Tur. Eğit. Sağ. Elek. Hay. Taah. Orm. ve Petrol Ürünleri Paz. San. Tic. Ltd. Şti. ile Kotteks Petrol Ürünleri Tekstil İnşaat Turizm İthalat İhracat Sanayi ve Ticaret Limited Şti.nin İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesi gereği tekliflerinin idarece hesaplanan yaklaşık maliyetin %70'inin altında olması nedeniyle değerlendirme dışı bırakıldığı, 24.10.2018 tarihli kesinleşen ihale kararı ile Renkstar Tekstil Turizm Gıda İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti. nin ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlendiği tespit edilmiştir. İdareye yapılan şikâyet başvurusu üzerine idarenin cevap yazısında, İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesinde yapılan düzenlemenin mevzuata aykırı olduğu iddiasının ihale dokümanına yönelik bir şikâyet olduğu ve bu iddiaya ilişkin ihale tarihinden en geç üç iş günü öncesine kadar idareye şikâyet başvurusu yapılması gerektiği, bu konuda süresinde bir başvuru yapılmadığından bu iddianın değerlendirilmeye alınmadığı, İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesinde yapılan düzenleme ile ihaleye sunulan tekliflerin Teknik Şartname'de belirtilen teknik özellikler, arazi koşulları, iklim ve coğrafi koşulları, sağlamlık, kalite, dayanıklılık gibi fiyat dışı unsurlar ile Teknik Şartname'de özellikleri belirtilen ürünlere ait piyasa koşullarında gerçeği yansıtan ürün fiyatları göz önüne alınarak ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlendiği, etüd ve kontrollük hizmetleri ile diğer atölye ve laboratuvar faaliyetlerini yürütmek üzere DSİ personeline verilecek koruyucu giyim malzemelerinin seçiminde özellikle istekliler tarafından teklif edilecek fiyatların gerçek piyasa koşullarında belirtilen fiyatlarla uyumunu sağlamak, 4857 sayılı İş Kanunu ve 6331 sayılı İş Sağlığı ve Güvenliği Kanunu gereği araziye, atölye ve laboratuvarlarda çalışan personelin iş sağlığını ve güvenliğini sağlayacak kriterlerde ürünlerin temin etmek, olusabilecek iş kazalarının önleyici tedbirler kapsamında uygun koruyucu giyim malzemesini temin etmek, personelin görevi esasında oluşabilecek kazalar sonucunda kurum aleyhine açılacak davalarda maddi ve manevi tazminat davalarını en aza indirmek, piyasa koşullarında Teknik Şartname'deki özellikleri taşımayan, standartlara uymayan ürünlerin ve koruyucu giyim malzemesinin temini önlemek amacıyla, ekonomik açıdan en avantajlı teklifin İdari Şartname'nin 33, 35 ve 47.1.5'inci maddesinde yapılan düzenlemeler ile birlikte değerlendirilerek belirlendiği, başvuru sahibinin teklif dosyası kapsamında sunduğu giyim malzemelerine ilişkin katalog bilgileri ile Teknik Şartname'de istenilen teknik kriterlerin bir çok noktada farklı olduğu, Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 58'inci maddesinin (b) bendi gereği, söz konusu ihalenin yaklaşık maliyeti göz önüne alındığında, ihalenin aşırı düşük teklif ve değerlendirilmesi yapılmadan sonuçlandırılması gerektiği, bunun mümkün olmadığı, teklif edilen fiyatların gerçek piyasa fiyatlarını yansıtmadığı görüldüğünden, İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesinin kullanılacağı, başvuru sahibinin ihalede sunduğu ürünlere ilişkin katalog özellikleri ile Teknik Şartname'de belirtilen özelliklerin farklı olduğu, dolayısıyla söz konusu hususun teklif edilen fiyata yansdığı ifade edilerek başvuru reddedilmiştir. 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Aşırı düşük teklifler" başlıklı 38'inci maddesinde "İhale komisyonu verilen teklifleri değerlendirdikten sonra, diğer tekliflere veya idarenin tespit ettiği yaklaşık maliyete göre teklif fiyatı aşırı düşük olanları tespit eder. Bu teklifleri reddetmeden önce, belirlendiği süre içinde teklif sahiplerinden teklifte önemli olduğunun tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntılı yazılı olarak ister. İhale komisyonu; a) İmalat sürecinin, verilen hizmetin ve yapım yönteminin ekonomik olması, b) Seçilen teknik çözümler ve teklif sahibinin mal ve hizmetlerin temini veya yapım işinin yerine getirilmesinde kullanacağı avantajlı koşullar, c) Teklif edilen mal, hizmet veya yapım işinin özünü, d) gibi hususlarda yapılan yazılı açıklamaları dikkate alarak, aşırı düşük teklifleri değerlendirir. Bu değerlendirme sonucunda, açıklamaları yeterli görülmeyen veya yazılı açıklamada bulunmayan isteklilerin teklifleri reddedilir. Kurum, ihale konusu işin türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale edile usulüne göre aşırı düşük tekliflerin tespiti, değerlendirilmesi ve ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla sınır değerler ve sorgulama kriterleri belirlemeye, ihalenin bu maddede öngörülen açıklama istenilmeksizin sonuçlandırılabilmesine, ayrıca yaklaşık maliyeti 8'inci maddede öngörülen eşik değerlerin yarısına kadar olan hizmet alımları ile yapım işleri ihalelerinde sınır değer altında olan tekliflerin bu maddede öngörülen açıklama istenilmeksizin reddedilmesine ilişkin düzenlemeler yapmaya yetkilidir. İhale komisyonu bu maddenin uygulamasında Kurum tarafından yapılan düzenlemeleri esas alır." hükümleri bulunmaktadır. Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Aşırı düşük teklifler" başlıklı 58'inci maddesinde "(1) Aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirme işlemlerine ilişkin olarak, ihale ilanı ve dokümanında belirtilmek kaydıyla, ikinci ve üçüncü fıkralardaki koşullar çerçevesinde aşağıdaki seçenекlerden bir tanesi kullanılır. a) Verilen tekliflerden diğer tekliflere veya yaklaşık maliyete göre teklif fiyatı aşırı düşük olanların, ihale komisyonu tarafından tespit edilmesi halinde, bu teklif sahiplerinden Kurum tarafından belirlenen kriterlere göre teklifte önemli olduğu tespit edilen bileşenler ile ilgili ayrıntılar yazılı olarak istenir. İhale komisyonu tarafından; 1) İmalat sürecinin ekonomik olması, 2) Seçilen teknik çözümler ve teklif sahibinin mal ve hizmetlerin temininde kullanacağı avantajlı koşullar, 3) Teklif edilen malın özünü, d) gibi hususlarda yapılan yazılı açıklamalar dikkate alınarak, aşırı düşük teklifler değerlendirilir. Bu değerlendirme sonucunda, açıklamaları yeterli görülmeyen veya yazılı açıklamada bulunmayan isteklilerin teklifleri reddedilir. b) İhale, aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirme işlemleri yapılmaksızın sonuçlandırılır. (2) Yaklaşık maliyeti 4734 sayılı Kanun'un 8'inci maddesinde öngörülen eşik değerinin dört katına eşit veya bu değer altında kalan ihalelerde, birinci fıkranın (b) bendinin kullanılmasına zorunludur. (3) Yaklaşık maliyeti Kanun'un 8'inci maddesinde öngörülen eşik değerinin dört katının üzerinde olan ihalelerde birinci fıkranın (a) ve (b) bendindeki seçenекlerden birinin kullanılmasına zorunludur." hükümleri, Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği" başlıklı 10'uncu maddesinin üçüncü fıkrasında "İhale veya ön yeterlik dokümanında yapılan düzenlemeler birbirine aykırı olamaz." hükmü bulunmaktadır. İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "... 7.5.6. İstekliler tarafından teklif edilen her bir kalemin fotoğrafı, teknik özellikleri ve ürüne ilgili açıklamalar teklif ile birlikte idareye sunulacaktır." düzenlemesi, Aynı Şartname'nin "Aşırı düşük teklifler" başlıklı 33'üncü maddesinde "33.1. İhale, Kanun'un 38'inci maddesinde öngörülen açıklama istenilmeksizin ekonomik açıdan en avantajlı teklif üzerinde bırakılacaktır." düzenlemesi, Anılan Şartname'nin "Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi" başlıklı 35'inci maddesinde "35.1. Bu ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif, teklif edilen fiyatların en düşük olanıdır. 35.2. Birden fazla istekli tarafından teklif edilen fiyatın en düşük fiyatı olması ve bu fiyatların da birbirine eşit olması durumunda ünlere ait Marka Tescil Belge sayısı fazla olan istekli tercih edilecektir." düzenlemesi, "Diğer Hususlar" başlıklı 47'nci maddesinde "47.1.5. İstekliler tarafından, etüd ve kontrollük hizmetleri ile diğer atölye ve laboratuvar faaliyetlerini yürütmek üzere DSİ personeline verilecek olan koruyucu giyim malzemeleri ile ilgili DSİ 17. Bölge Müdürlüğü ve bağlı şubelerinin iklim ve coğrafi koşulları ile arazi şartları; sağlamlık, dayanıklılık ve kalite gibi teknik kriterler göz önüne alınarak idarece hesaplanan yaklaşık maliyetin % 70'inin altında teklif sunulması halinde teklifleri İdare tarafından değerlendirme dışı bırakılacaktır." düzenlemesi bulunmaktadır. Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri ve ihale dokümanında yapılan düzenlemeler birlikte değerlendirildiğinde, Kamu İhale Kurumunun ihale konusu işin türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale edile usulüne göre aşırı düşük tekliflerin tespiti, değerlendirilmesi ve ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla sınır değerler ve sorgulama kriterleri belirlemeye ve ihalenin bu maddede öngörülen açıklama istenilmeksizin sonuçlandırılabilmesine yetkili olduğu, bu yetki çerçevesinde Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nde yaklaşık maliyeti 4734 sayılı Kanun'un 8'inci maddesinde öngörülen eşik değerinin dört katına eşit veya bu değer altında kalan mal alımı ihalelerinde aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirme işlemleri yapılmaksızın ihalenin sonuçlandırılacağına hüküm altına alındığı anlaşılmıştır. İdarece ihale dokümanında söz konusu ihalenin yaklaşık maliyeti esas alınarak İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesinde mevzuata uygun olarak aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirme işlemleri yapılmaksızın ihalenin sonuçlandırılacağı düzenlenmiştir. Bunun yanında İdari Şartname'nin yukarıda aktarılan "Diğer Hususlar" başlığı altında, idarece hesaplanan yaklaşık maliyetin %70'inin altında teklif sunulması halinde bu tekliflerin İdare tarafından değerlendirme dışı bırakılacağı yönünde bir düzenleme yapıldığı görülmektedir. Söz konusu ihalenin yaklaşık maliyeti dikkate alındığında, yaklaşık maliyetin 4734 sayılı Kanun'un 8'inci maddesinde öngörülen eşik değerinin dört katının altında olduğu (YH=963.245,91 TL<2.006.004x4= 8.024.016 TL) ve mevzuat uyarınca ihalede aşırı düşük teklif tespit ve değerlendirme işlemleri yapılmaksızın ihalenin sonuçlandırılması gerektiği belirlenmiştir. Bu noktada İdari Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlığının 47.1.5'inci maddesinde yapılan düzenlemenin Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 58'inci maddesine aykırı olduğu anlaşılmıştır. Ayrıca İdari Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlığı altında yapılan ve mevzuata aykırı olduğu değerlendirilen 47.1.5'inci maddesindeki düzenlemenin İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesinde mevzuata uygun şekilde yapılan düzenleme ile değiştirilmediği tespit edilmiştir. Kesinleşen ihale komisyonu kararı incelendiğinde, başvuru sahibi ile birlikte 3 isteklinin teklifinin İdari Şartname'nin 47.1.5'inci maddesi uyarınca değerlendirme dışı bırakıldığı belirlenmiştir. Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği" başlıklı maddesi uyarınca, ihale dokümanında yapılan düzenlemelerin birbirine aykırı olmaması gerekmektedir. İhale dokümanının kendi içerisinde tutarlı ve mevzuata uygun olarak düzenlenmesi ve aynı konuda farklı düzenlemeler içermemesi gerektiği ve istekli olabileceklerin tekliflerini hazırlarken tereddüt düşmelerine sebebiyet veremeyecek şekilde hazırlanması gerektiği anlaşılmıştır. Söz konusu ihalede ihalenin sonuçlandırılmasına ilişkin İdari Şartname'nin 33 ve 35'inci maddesinde mevzuata uygun şekilde yapılan düzenlemeler ile 47.1.5'inci maddesinde yapılan ve mevzuata açık şekilde aykırı olduğu değerlendirilen düzenlemenin birbiri ile çeliştiği ve tereddüt oluşturdğu, bu durumda mevcut ihale dokümanı ile ihalenin sağlıklı şekilde sonuçlandırılmasının mümkün olmadığı belirlenmiştir. Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilemeyecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihalenin iptali 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, Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline, Oybirliği ile karar verildi.