

İdari Şartnameye aykırı olarak davacı tarafından verilen tekliflerin diğer teklifler veya yaklaşık maliyete göre aşırı düşük olup olmadığı yönünde ihale komisyonunca bir değerlendirme yapılmadığı, şikâyet başvurusunun ise reddine karar verildiğinden, bu karara yönelik yapılan itirazen şikâyet başvurusu üzerine, anılan maddede belirtilen iki ölçüte göre (diğer teklifler veya yaklaşık maliyet) Kurulca bir değerlendirme yapılmak suretiyle başvuruya konu

ihaleye ilişkin olarak verilen tekliflerin “aşırı düşük teklif olarak” değerlendirilip değerlendirilmeyeceği hususunda bir karar verilmesi gerekirken ” idarenin Kanunda verilmiş bulunan takdir yetkisini kullanarak ihalede aşırı düşük teklif bulunmadığı yönünde ihaleyi sonuçlandırması işleminde mevzuata aykırılık bulunmadığı ” belirtilerek tesis edilen itirazen şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı

Gündem No	: 45
Karar Tarihi	: 27.12.2023
Karar No	: 2023/MK-249

BAŞVURU SAHİBİ:

Cemil Özgür İnşaat Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

ANTALYA BÜYÜKŞEHİR BELEDİYESİ KIRSAL HİZMETLER DAİRESİ BAŞKANLIĞI

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/1402987 İhale Kayıt Numaralı “2023 YILI MICIR VE FİLLER ALIM İŞİ” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Antalya Büyükşehir Belediye Başkanlığı Kırsal Hizmetler Dairesi Başkanlığı tarafından yapılan 2022/1402987 ihale kayıt numaralı "2023 Yılı Mıdır ve Filler Alım İşi" ihalesine ilişkin olarak Cemil Özgür İnş. San. ve Tic. A.ř. itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 08.03.2023 tarihli ve 2023/UM.I-454 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Cemil Özgür İnş. San. ve Tic. A.ř. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 31.10.2023 tarihli ve E:2023/1503, K:2023/1971 sayılı kararında "...Somut olayda, uyuşmazlık konusu ihalenin tüm kısımlarının davacı şirket uhdesinde kaldığı, örneğın 1. kısmında yaklaşık maliyetin 491.000,00-TL olarak belirlendiğı, ihaleye 4 isteklinin teklif sunduğı, 20/01/2023 tarihli ihale komisyonu kararında, sunulan tekliflerin 4734 sayılı Kanun'un 38. maddesinde belirtilen iki ölçüte göre (diğerk teklifler veya yaklaşık maliyet) aşırı düşük olup olmadığı konusunda herhangi bir değerdendirmeye yer verilmeksizin en düşük teklifi sunan isteklinin en avantajlı teklif sahibi olarak belirlenmesi suretiyle 300.000,00-TL teklif sunan davacı üzerinde ihalenin bırakıldığı bu kısım ile diğerk kısımlara ilişkin olarak anılan davacı tarafından "muğlaklık taşıyan teknik şartname düzenlemelerinin idare tarafından farklı yorumlanmasıdan dolayı yaklaşık maliyete ve diğerk tekliflere göre aşırı düşük olarak kalan tekliflerine yönelik ihalenin bütün kısımlarında aşırı düşük teklif sorgulaması yapılması gerektiğı," iddiasıyla yapılan şikâyet başvurusunun da anılan maddede belirtilen ölçütlere göre değerdendirme yapılmaksızın reddedildiğı, bunun üzerine yapılan itirazen şikâyet başvurusu neticesinde alınan dava konusu Kurul kararının ise "mal alımı ihalelerine yönelik olarak ihaleye verilen tekliflerin, diğerk tekliflerle veya yaklaşık maliyetle kıyaslanmak suretiyle, hangisinin veya hangilerinin aşırı düşük teklif olarak belirleneceğı hususunda idarenin takdir yetkisinin bulunduğu, sunulan tekliflerden hiçbirinin aşırı düşük teklif olarak belirlenmediğı, bu çerçevede idarenin Kanunda verilmiş bulunan takdir yetkisini kullanarak ihalede aşırı düşük teklif bulunmadığı yönünde ihaleyi sonuçlandırması işleminde mevzuata aykırılık bulunmadığı"ndan bahisle itirazen şikâyet başvurusunun reddine karar verildiğı anlaşılmaktadır.

Hal böyle olunca, 4734 sayılı Kanun'un 38. maddesinin âmir hükmüne ve İdarî Şartnameye aykırı olarak davacı tarafından verilen tekliflerin diğerk teklifler veya yaklaşık maliyete göre aşırı düşük olup olmadığı yönünde ihale komisyonunca bir değerdendirme yapılmadığı, şikâyet başvurusunun ise reddine karar verildiğinden, bu karara yönelik yapılan itirazen şikâyet başvurusu üzerine, anılan maddede belirtilen iki ölçüte göre (diğerk teklifler veya yaklaşık maliyet) Kurulca bir değerdendirme yapılmak suretiyle başvuruya konu ihaleye ilişkin olarak verilen tekliflerin "aşırı düşük teklif olarak" değerdendirilip değerdendirilmeyeceğı hususunda bir karar verilmesi gerekirken " idarenin Kanunda verilmiş bulunan takdir yetkisini kullanarak ihalede aşırı düşük teklif bulunmadığı yönünde ihaleyi sonuçlandırması işleminde mevzuata aykırılık bulunmadığı " belirtilerek tesis edilen itirazen şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır..." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğı, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarını hiçbir suretle değıştirmeyeceğı ve bunların yerine getirilmesini geciktirmeyeceğı hükme 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 olduğı, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceğı 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 edildiğı veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1. Kamu İhale Kurulunun 08.03.2023 tarihli ve 2023/UM.I-454 sayılı kararının başvuru sahibinin yaklaşık maliyete veya diğerk tekliflere göre aşırı düşük olarak kalan tekliflerine yönelik ihalenin bütün kısımlarında aşırı düşük teklif sorgulaması yapılması gerektiğı iddiasına ilişkin olarak yapılan değerdendirmelerin iptaline,
2. Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrutusunda, başvuru sahibinin yaklaşık maliyete veya diğerk tekliflere göre aşırı düşük olarak kalan tekliflerine yönelik ihalenin bütün kısımlarında aşırı düşük teklif sorgulaması yapılması gerektiğı iddiasına ilişkin olarak esasın yeniden incelenmesine,

Oybirliğı ile karar verildi.