

ihale üzerinde bırakılan isteklinin iş kalemleri/iş grupları için kamu kurum ve kuruluşlarınca yayımlanmış cari yıl birim fiyatları veya bu fiyatlardan daha yüksek fiyatları değil daha düşük fiyatları kullandığı, buna rağmen bu girdi tutarlarına nasıl ulaşıldığına dair Kamu İhale Genel Tebliği'nde açıklanan başka bir yöntem ile de açıklama yapılmadığı, netice itibarıyla ihale üzerinde bırakılan isteklinin aşırı düşük teklif açıklamasının hukuka aykırı olduğu anlaşıldığından, dava

konusu işlemlerde bu yönüyle hukuka uyarlılık görülmemiştir. Nitekim, yukarıda belirtilen hukuka aykırılık esas inceleme raporunda da tespit edilmiştir.” şeklinde gerekçe belirtilerek “dava konusu Kamu İhale Kurulu Kararının davacı şirketlerin 4. iddiasının (c) bendindeki iddialarının yerinde görülmemesine ilişkin karar

	Toplantı No : 2021/024 Gündem No : 35 Karar Tarihi : 09.06.2021 Karar No : 2021/PMK-233
BASVURU SAHİBİ: Ark Su İnşaat Proje Mühendislik Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi-Baytımur İnşaat Anonim Şirketi İş Ortaklığı	
İHALEYİ YAPAN İDARE: T.C. Çevre Ve Şehircilik Bakanlığı Toplu Konut İdaresi Başkanlığı	
BASVURUYA KONU İHALE: 2020/322003 İhale Kayıt Numaralı "Mersin Pamukluk Barajı Sulaması İkmal İnşaatı" İhalesi	
MÜRUR TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:	
KARAR:	
T.C. Çevre ve Şehircilik Bakanlığı Toplu Konut İdaresi Başkanlığı tarafından yapılan 2020/322003 ihale kayıt numaralı "Mersin Pamukluk Barajı Sulaması İkmal İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak Ark Su İnşaat Proje Mühendislik Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi-Baytımur İnşaat Anonim Şirketi İş Ortaklığı itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.02.2021 tarihli ve 2021/UY.II-391 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 istemiyle, Ark-Su İnşaat Müşavirlik A.Ş.-Baytımur İnş. A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 9. İdare Mahkemesinin 05.05.2021 tarih ve E:2021/576, K:2121/808 sayılı kararı ile "… Olayda, ihaleyi gerçekleştiren idarece hazırlanan ve aşırı düşük teklif sahiplerine gönderilen açıklama istenilen iş kalemlerine ilişkin analiz formatlarının birçoğunda 07.006/K kazı fazlası malzeme nakli, 07.007 çakıl nakli, 07.007 kum nakli analiz girdilerine yer verildiği, bu girdilerden 07.006/K kazı fazlası malzeme nakli (M: 10,00 km, d=2,00 km), 07.006/10 kum-çakıl nakli (M=25 km, d=5), 07.006/09 stabilize nakli (M=25 km, d=5), 07.0/4-01 taze beton nakli (M=15 km d=7) analiz girdileri için ton bazında fiyatlandırılmasının ve açıklanmasının istenildiği, 07.005/02 moloz nakli, 07.007 çakıl nakli, 07.007 kırıntı nakli, 07.007 kum nakli gibi bir çok nakliye analiz girdilerinin ilişkin analiz girdilerinin açıklama istenilmeveycek analiz girdisi olduğu, analiz formatlarında yaklaşık maliyet hesabında dikkate alınan taşıma mesafelerinin belirtildiği, ayrıca analizlerde d=hamyol mesafesine de yer verildiği, ancak açıklamanın Karşılıklı taşıma formülleri ile yapılması gerektiğine ilişkin bir belirleme yapılmadığı ve analiz formatlarında taşıma formüllerine yer verilmemesi anlaşılmalıdır. İhale üzerinde bırakılan isteklilere aşırı düşük teklif açıklamaları incelendiğinde nakliye girdisine ilişkin olarak fiyat teklifi ile açıklama yapılmadığı görülmektedir.	
Söz konusu iddianın incelenmesi için 29.01.2021 tarihli ve 15683 sayılı davalı idare yazısıyla idarece aşırı düşük teklif kapsamında tekilim önemli bileşeni olarak belirlenen iş kalemleri içerisinde açıklama istenilen analiz girdisi olan tüm nakliye girdilerinin yaklaşık maliyet hesabında hangi resmi taşıma formüllerinin kullanılarak hesaplandığı gösteren nakliye maliyetlerinin hesap tablolarının gönderilmesi talep edilmiştir.	
İhaleyi gerçekleştiren idarenin 05.02.2021 tarihli yazısı ekinde istenilen belge ve bilgiler gönderilmiştir. Söz konusu yazıda, "Taşıma mesafesi taşıma yolu üzerinden ölçülen her cins kaplamalı, kaplamasız yolda "M" km. mesafeye (1000 m. ve daha az) her cins yük ve malzeme taşınması: (Kârsız) nakliye formülü; F= 380x 0,00017 x vM x Ax B (Kârlı) nakliye formülü; F= 1,25 x 380 x 0,00017 xvM x A x B F=0,00075 x vM x A x B M= 10 km ve altında ise metre cinsinden, 10 km üzerinde ise km cinsinden taşıma mesafesi A = 1 +0,25d/M d= Ham yol (kaplamasız ve bozuk kaplamalı yolu) uzunluk toplamı M= Toplam taşıma mesafesi B= 2,00 betonarme kanal ve plastik boru taşınmasında B=1, 75 madeni boru taşınmasında B= 1,50 betonarme ve beton boru taşınmasında B=1,25 kanal ve her türlü borudan gayri her cins yük ve malzeme taşınmasında B= 2,25 transmisslerle taze beton naklinde (07/3 pozu için) olup biriml "ton" şeklindedir. M=10 km, d=2 km için A=1+025 x2/10=1,05 F (Kârlı)=380 x 0,00017 x/ 10000 x 1,05 x1,25 x1,25=10,69 TL/ton F(Kârsız)= 380 x 0,00017x/10000x 1,05x1,25 = 0,48 TL/ton "Taşıma mesafesi taşıma yolu üzerinden ölçülen her cins kaplamalı, kaplamasız yolda "M" km mesafeye (10 km. den fazla) her cins yük ve malzeme taşınması " (Kârsız) nakliye formülü; F= 380 x (0,0007 xM+0,01)x A x B (Kârlı) nakliye formülü F= 380x 1,25 x (0,0007M +0,01) x A x B" F= (0,3325 x M+4,75)x A x B TL M=25 km d=5 km için A = 1+0,25 x d/M =1,05 B=1,25 F (Kârsız)= 380 x 1,05 x (0,0007 x25 +0,01) x 1,25 =13,71 TL/ton F(Kârlı) =380 x 1,05 x (0,0007 x 25 +0,01)x 1,25 x 1,25= 17,14 TL/ton M=15 km d=7 km için A= 1+0,25 x d/M = 1+0,25 x 7/15=1,1166 B=1,25 F (Kârsız)= 380 x 1,1166 x (0,0007 x15+ 0,01)x2,25= 19,57 TL/ton F (Kârlı) =380 x1,1166 x (0,0007x 15+ 0,01) x 2,25 x 1,25= 24,46 TL/ton" şeklinde açıklama yapılmıştır.	
Olayda, ihaleyi gerçekleştiren idarece açıklama istenilen iş kalemlerine ilişkin analiz formatlarında nakliyeyle ilişkin analiz formatlarında taşıma mesafesi (M) ve hamyol uzunluğu (d) bilgilerine yer verildiği, dolayısıyla ihaleyi gerçekleştiren idarenin isteklileri DSI nakliye formüllerine yönlendirdiği, DSI tarafından 2015 yılına kadar nakliye formüllerine ilişkin belli taşıma mesafelerinin formüllerde esas alınarak birim fiyatlarının yayınlandığı, ancak 2015 yılından sonra poz bazında 07.006/09, 07.006/10 şeklinde birim fiyatların açıklanmasına son verildiği, 07.006 pozlarının karşılığının zaten bir formül olduğu (F=M x A x B (Kârsız) M > 10.000 m], (F=M x (0,0007 x M+ 0,01) x A x B (Kârsız) M > 10.000 m] göz önüne alındığında isteklilerin kamu kurum ve kuruluşlarına açıklanmış birim fiyatları esas olarak açıklama yapmayı tercih etmeleri durumunda taşıma mesafesi, ham yol uzunluğu, A ve B katsayılarını ve ilanın yayınlandığı tarihte geçerli olan K katsayısını formüle girerek nakliye fiyatlarını belirlemelerinin gerektiği anlaşılmaktadır.	
Diğer taraftan, ihaleyi gerçekleştiren idarenin 05.02.2021 tarihli yazısında belirtildiği üzere, ihaleyi gerçekleştiren idarenin yaklaşık maliyette esas aldığı açıklama istenilen nakliye girdisine ilişkin fiyatlar ile isteklinin aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında teklif ettiği fiyatlar karşılaştırıldığında; 1-07.006/K: kazı fazlası malzeme nakli (M=10 km, d=2); idarenin yaklaşık maliyette esas aldığı 2020 birim fiyatlarıyla karşız değer 8,40,-TL, isteklinin aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında analizlerde belirtilen karşız fiyatı 6,78,-TL, 2-07.006/10: kum çakıl nakli (M=25 km, d=5); idarenin yaklaşık maliyette esas aldığı 2020 birim fiyatlarıyla karşız değer 13,71,-TL, isteklinin aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında analizlerde belirtilen karşız fiyatı 10,97,-TL, 3-07.006/09: stabilize nakli (M=25 km, d=5); idarenin yaklaşık maliyette esas aldığı 2020 birim fiyatlarıyla karşız değer 19,57,-TL, isteklinin aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında analizlerde belirtilen karşız fiyatı 20,88,-TL olduğu görülmektedir.	
Bu durumda, Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1.5'inci maddesi uyarınca isteklilerin iş kalemleri/iş grupları için kamu kurum ve kuruluşlarına açıklanmış cari yıl birim fiyatları veya bu fiyatlardan daha yüksek fiyatları teklif etmeleri ve söz konusu iş kalemleri/grupları için hangi kamu kurum ve kuruluşunun birim fiyatını kullandıklarını birim fiyat poz numaralarını da yazmak suretiyle liste halinde belirterek aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında sunmaları durumunda analiz düzenlemelerinin gerekmesiği, ayrıca analiz düzenlemeleri zorunlu olmayan söz konusu iş kalemleri/grupları için Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1.13'üncü maddesinde belirtilen belgeleri sunmalarına da gerek bulunmadığı, ancak yukarıda ayrıntısına yer verildiği üzere ihaleyi gerçekleştiren idarenin 05.02.2021 tarihli yazısı incelendiğinde ve ihaleyi gerçekleştiren idarenin yaklaşık maliyette esas aldığı açıklama istenilen nakliye girdisine ilişkin fiyatlar ile isteklinin aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında teklif ettiği fiyatlar karşılaştırıldığında, ihale üzerinde bırakılan isteklinin; 07.006/K: kazı fazlası malzeme nakli (M=10 km, d=2), 07.006/10:kum çakıl nakli (M=25, d=5), 07.006/09: stabilize nakli (M=25 km d=5) analiz girdileri için kamu kurum ve kuruluşları tarafından yayınlanan nakliye formülleriyle ulaşılan tutardan (karı haric) daha düşük fiyat verildiğinin görüldüğü, dolayısıyla Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1.5. maddesine aykırı olarak ihale üzerinde bırakılan isteklinin iş kalemleri/iş grupları için kamu kurum ve kuruluşlarına yayınlanmış cari yıl birim fiyatları veya bu fiyatlardan daha yüksek fiyatları değil daha düşük fiyatları kullandığı, buna rağmen bu girdi tutarlarına nazıl ulaşıldığına dair Kamu İhale Genel Tebliği'nde açıklanan başka bir yöntem ile de açıklama yapılmadığı, netice itibarıyla ihale üzerinde bırakılan isteklinin aşırı düşük teklif açıklamasının hukuka aykırı olduğu anlaşıldığından, dava konusu işlemler bu yönüyle hukuka aykırı görülmemiştir. Nitekin, yukarıda belirtilen hukuka aykırılık esas incelenen raporunda da tespit edilmiştir." şeklinde gerekçe belirtilerek "dava konusu Kamu İhale Kurulu Kararının davacı şirketlerin 4.iddiasının (c) bendindeki iddialarının yerinde görülmesine ilişkin kısmının iptaline, diğer kısımlar yönünden davanın reddine" 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 surette değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükmü bağlanmıştır.	
Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 20'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin çekilmeksizin işlem tesis etmeye veya eyleme 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 tebliği edildiği veya tebliği edilmis sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,	
1- Kamu İhale Kurulunun 17.02.2021 tarihli ve 2021/UY.II-391 sayılı kararının 4'üncü iddiasının (c) bendine ilişkin bölümünün iptaline,	
2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Gökalp Proje Müşavirlik Anonim Şirketi'nin aşırı düşük teklif açıklamalarının kabul edilmeyerek teklifinin reddedilmesi ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi hususunda 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltilmiş işlem belirlenmesine,	
Oybirliği ile karar verildi.	