

ihale analiz formatında yer alan mesafelerden kendilerine avantaj sağlayacak daha uygun mesafelerin belgelendirilmesi şartıyla aşırı düşük teklif açıklamasında kullanılabileceği, istekli tarafından “mıcır nakli” analiz girdisi için idarenin belirlediği mesafeden daha kısa bir mesafe kullanılması (Danıştay K323)

Toplantı No	: 2022/020
Gündem No	: 27
Karar Tarihi	: 30.03.2022
Karar No	: 2022/MK-112

BASVURU SAHİBİ:

Alpyol İnşaat Enerji Madencilik San. Ve Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Karayolları 11. Bölge Müdürlüğü

BASVURUYA KONU İHALE:

2021/66070 İhale Kayıt Numaralı "Karayolları 11(Van) Bölge Müdürlüğü Hudutları Dahilinde 113(Muş) Ve 116 (Malazgirt) Şube Şefliği Yollarında Agrega Temini, Üst Yapı Ve Sathi Kaplama İşleri Yapılması İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Karayolları 11. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2021/66070 ihale kayıt numaralı "Karayolları 11 (Van) Bölge Müdürlüğü Hudutları Dahilinde 113 (Muş) ve 116 (Malazgirt) Şube Şefliği Yollarında Agrega Temini, Üst Yapı ve Sathi Kaplama İşleri Yapılması İşi" ihalesine ilişkin olarak Alpyol İnşaat Enerji Madencilik San. ve Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 09.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1133 sayılı karar ile " 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine," karar verilmiştir.

Davacı Alpyol İnş. Enerji Mad. San. ve Tic. A.Ş tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada Ankara 10. İdare Mahkemesinin 15.10.2021 tarihli E:2021/1333, K: 2021/1664 sayılı kararı ile "dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme kararının uygulanmasını teminen alınan 03.11.2021 tarihli ve 2021/MK-424 sayılı Kurul kararında "1- Kamu İhale Kurulunun 09.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1133 sayılı kararının 6'ncı iddiası kapsamında yer alan ihale üzerinde bırakılan isteklinin mıcır nakline ilişkin aşırı düşük teklif açıklamasının uygun olmadığı yönündeki husus ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine " karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme kararının temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 20.01.2022 tarih ve E:2021/4705, K:2022/153 sayılı kararında "„Dosyanın incelenmesinden, müdahillerin aşırı düşük teklif açıklaması kapsamında; taş ocakları ile ilgili olarak genel bir açıklama belgesi ve liste ile 5 adet ocak sahibi ve mevki bilgisinin verildiği, ocak mesafelerinin araç kilometreleri ile ölçüldüğü ve Google Earth üzerinden kontrol sağlanarak hesaplandığı, itinererlerin Karayolları Genel Müdürlüğü tarafından hazırlanıp yayınlanan bölge yol ağı haritasından mesafeler alınarak hazırlandığı, açıklama belgeleri arasında malzeme temin edilecek ocakların yetkililerinin taahhütnameleri ve söz konusu taahhütleri veren ocak işletmelerine dair Maden ve Petrol İşleri Genel Müdürlüğü II-A Grup İşletme İzin (Ruhsat) belgelerinin sunulduğu, bu çerçevede analiz formatında yer alan mesafelerden kendilerine avantaj sağlayacak daha uygun mesafelerin belgelendirilmesi şartıyla aşırı düşük teklif açıklamasında kullanılabileceği, istekli tarafından "mıcır nakli" analiz girdisi için idarenin belirlediği mesafeden daha kısa bir mesafe kullanılmakla birlikte Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1.13.15'inci maddesi uyarınca söz konusu mesafenin tevsikine yönelik belgelerin açıklama kapsamında sunulduğu dikkate alındığında, yapılan aşırı düşük teklif açıklamasının bu yönüyle mevzuata uygun olduğu sonucuna ulaşıldığından dava konusu işlemde hukuka aykırılık görülmemiştir. Bu itibarla, dava konusu işlemin iptali yönündeki İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle "mahkeme kararının bozulmasına, 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 suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği 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 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 tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1- Kamu İhale Kurulunun 03.11.2021 tarihli ve 2021/MK-424 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulu'nun 09.06.2021 tarih ve 2021/UY.I-1133 sayılı kararının hukuki geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.