

ihale ilanı ve idari şartnamede yer almayan kalite standardı belgelerinin tekliflerin ekinde sunulmaması gerekçe gösterilerek isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılamayacağı ve bu nedenle düzeltici işlem belirlenmesi yolunda tesis edilen davaya konu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uygunluk görülmemiştir.” gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2016/023
Gündem No	: 53
Karar Tarihi	: 06.04.2016
Karar No	: 2016/MK-136

Şikayetçi:

Liy-Der İnşaat Otomotiv Gıda Tekstil Medikal Temizlik San. Tic. Ltd. Şti. <u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
Erzin Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü <u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
16.06.2015 / 50912 <u>Başvuruya Konu İhale:</u>
2015/53184 İhale Kayıt Numaralı "Kilitli Parke Taş Ve Yağmur Oluğu" İhalesi <u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

Erzin Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü tarafından 25.05.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/53184 ihale kayıt numaralı "Kilitli Parke Taş ve Yağmur Oluğu" ihalesine ilişkin olarak, Liy-Der İnşaat Otomotiv Gıda Tekstil Medikal Temizlik San. Tic. Ltd. Şti. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, 08.07.2015 tarihli ve 2015/UY.II-1902 sayılı Kurul kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle davacı Nil Su Yapı Tarım İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 9. İdare Mahkemesinin 05.11.2015 tarihli ve E:2015/2147, K:2015/1552 sayılı kararında, "Dosyanın incelenmesinden; Erzin Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü tarafından 25.05.2015 tarihinde açık ihale usulü ile "Kilitli Parke Taş ve Yağmur Oluğu" ihalesinin yapıldığı, ihaleye 17 istekli tarafından teklif sunulduğu, isteklilerden 9 tanesinin teklifi; teklifleri ile sunmaları gereken ihale ilanı ve idari şartnamede yer almayıp teknik şartnamede yer alan ihale konusu işte kullanılacak malzemelere ilişkin kalite standardı belgelerini sunmadıkları gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı, ihale komisyonunun 28.05.2015 tarih ve 1 sayılı kararı ile ihalenin davacı şirket üzerinde bırakıldığı; teklifi değerlendirme dışı bırakılan Liy-Der İnşaat Otomotiv Gıda Tekstil Medikal Temizlik San. Tic. Ltd. Şti. tarafından teklifleri ekinde yer alan kalite standardı belgelerinin ihalede istenilen belgelere uygun olduğu ileri sürülerek şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularında bulunduğu, Kamu İhale Kurulu'nun davaya konu kararıyla düzeltici işlem belirlenmesine karar verilmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Kamu İhale Kurulu'nun davaya konu kararında "ihalede yeterlik değerlendirmesi için istenilecek belgelerin ve yeterlik değerlendirmesinde aranılacak kriterlerin ihale ilanı ile idari şartnamenin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" bölümünde belirtilmesi gerektiği, teknik şartnamede sadece sözleşmenin yürütülmesi aşamasında işin yerine getirilmesi için gerekli olduğu öngörülen yükümlülüklerle yönelik düzenlemeler yapılabileceği dikkate alındığında, söz konusu ihalede Teknik Şartname'de yer alan TS belgelerinin sunulmasına ilişkin düzenlemenin İdari Şartname'de ve İhale İlanında yer almadığı, bu nedenle belirtilen belgelerin bahse konu ihale açısından bir yeterlik belgesi veya kriteri olarak değerlendirilmesinin hukuken mümkün olmadığı, söz konusu belgelerin sözleşmenin imzalanması aşamasında istenebileceği, dolayısıyla anılan belgelerin teklifler kapsamında sunulmaması nedeniyle herhangi bir isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılamayacağı anlaşılmış ve idare tarafından başvuru sahibinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması işlemi yerinde bulunmadığı" gerekçesiyle düzeltici işlem belirlenmesine karar vermiştir.

Davaya konu ihalede kalite standardı belgelerinin sunulmasının istenilmesine ilişkin düzenlemelere itiraz edilmeyerek kesinleşen ihale dokümanının bir parçası olan teknik şartnamede yer almıştır. Yukarıda yer verilen, mevzuatın açıklanmasına ilişkin bilgiler ışığında konuya yaklaşıldığında; kesinleşen ihale dokümanını edinen isteklilerin teknik şartnamede yer alan anılan düzenlemeleri bilmesi ve istenilen kalite standardı belgelerini teklifleri ile beraber sunmaları gerektiğinin kabulü zorunludur. Aksi durumda; yani anılan belgelerin teklifler ile değil, sözleşmenin imzalanması sırasında sunulmasının kabulü halinde ise, tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında isteklilerin bu belgelere sahip olup olmadığı kontrol edilmeden ihale tamamlanacak, şayet ihale üzerinde bırakılan istekli bu belgelere sahip değil ise bu istekli ile sözleşme imzalanmayacak bu nedenle de ihale süreci uzayacak ve ihale konusu kamu hizmeti gecikecektir.

Bu durumda; itirazın şikâyet başvurusunda ileri sürülen diğer iddiaların değerlendirilmesi gerekirken, ihale ilanı ve idari şartnamede yer almayan kalite standardı belgelerinin tekliflerin ekinde sunulmaması gerekçe gösterilerek isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılamayacağı ve bu nedenle düzeltici işlem belirlenmesi yolunda tesis edilen davaya konu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uygunluk görülmemiştir." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'üncü 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 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 08.07.2015 tarih ve 2015/UY.II-1902 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddiasının esasının incelenmesine geçilmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN Başkan V. II. Başkan		
Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi
Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Dr. Mehmet AKSOY Kurul Üyesi