

ihale iş kalemleri bazında
teklif fiyat nitelik
puanlamasının 30 tam puan
üzerinden teknik değer
nitelik puanlamasının 30 tam
puan üstünden yapılacağı, bu
çerçevede iş kalemleri
kapsamındaki işlerin ihale
ilan tarihi itibarıyla geriye
doğru son 15 yıl içinde
tamamlayarak geçici kabulü
yapılan ve Türkiye sınırları
dahilinde herhangi bir kamu
kurumunda yapılmış olmasının
teknik değer nitelik
puanlamasına yönelik
kriterler olarak
belirlendiği; ayrıca,

isteklilerin İdari Şartnamede yeterlilik kriteri olarak aranan iş deneyim belgesi için sundukları iş deneyim belgelerinin bu maddedeki teknik kriterleri sağladığını tevsik etmeleri hâlinde tam puan alacakları ve başkaca bir belge sunmalarına gerek olmadığı hk (Danıştay Kararlı)

Toplantı No	: 2022/018
Gündem No	: 24
Karar Tarihi	: 23.03.2022
Karar No	: 2022/MK-101

BAŞVURU SAHİBİ:

Danış Yapı Madencilik San. Ve Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Bursa Büyükşehir Belediyesi

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/249241 İhale Kayıt Numaralı "İznik, Orhangazi Ve Gemlik İlçelerinde Asfalt Kaplama Ve Yama Yapılması" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Bursa Büyükşehir Belediye Başkanlığı tarafından yapılan 2021/249241 ihale kayıt numaralı "İznik, Orhangazi ve Gemlik İlçelerinde Asfalt Kaplama ve Yama Yapılması" ihalesine ilişkin olarak Danış Yapı Madencilik San. ve Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 30.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1308 sayılı karar ile 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Danış Yapı Madencilik San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 18. İdare Mahkemesinin 26.10.2021 tarihli ve E:2021/2093, K:2021/1848 sayılı kararıyla "dava konusu işlemin 3'üncü iddia yönünden iptaline" karar verildiği, bu karar üzerine alınan Kamu İhale Kurulunun 01.12.2021 tarihli ve 2021/MK-466 sayılı kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 30.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1308 sayılı kararının 3'üncü iddiası kapsamında yer alan puanlamaya ilişkin değerlendirmelerin iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline" karar verilmiştir.

Kurum tarafından anılan Mahkeme kararının temyizi üzerine verilen Danıştay Onüçüncü Dairesinin 13.01.2022 tarihli ve E:2021/5163, K:2022/65 sayılı kararında "...Temyize konu Mahkeme kararının, itirazın şikâyet başvurusundaki üçüncü iddia yönünden itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararının iptaline dair kısmının incelenmesi;

İhale dokümanı incelendiğinde, söz konusu ihalede benzer işin, Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Tebliği ekindeki listede yer alan A/V grubu işler olarak belirlendiği, ayrıca ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklifin fiyatla birlikte fiyat dışı unsurlar da dikkate alınarak belirleneceğinin ve ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenirken fiyat dışı unsurların nasıl puanlanacağını düzenlendiği; bu kapsamda, söz konusu düzenlemelere göre teklif fiyatı puanlamasının 40 tam puan üzerinden yapılacağı, bu kapsamda en düşük teklifi veren isteklinin 40 tam puan alacağı ve diğer isteklilerin bu kriter kapsamında alacakları puanların nasıl hesaplanacağını belirtildiği, fiyat dışı unsurların puanlamasının 60 tam puan üzerinden yapılacağı, bu kapsamda iş kalemleri bazında teklif fiyat nitelik puanlamasının 30 tam puan üzerinden, teknik değer nitelik puanlamasının 30 tam puan üstünden yapılacağı, bu çerçevede B.F.01, B.F.04, B.F.05, B.F.08, B.F.06 ve B.F.07 iş kalemleri kapsamındaki işlerin ihale ilan tarihi itibarıyla geriye doğru son 15 yıl içinde tamamlayarak geçici kabulü yapılan ve Türkiye sınırları dahilinde herhangi bir kamu kurumunda yapılmış olmasının, teknik değer nitelik puanlamasına yönelik kriterler olarak belirlendiği; ayrıca, isteklilerin İdari Şartname'nin 7.5. maddesinde yeterlilik kriteri olarak aranan iş deneyim belgesi için sundukları iş deneyim belgelerinin bu maddedeki teknik kriterleri sağladığını tevsik etmeleri hâlinde tam puan alacakları ve başkaca bir belge sunmalarına gerek olmadığı anlaşılmaktadır.

4734 sayılı Kanuna göre, ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif sadece fiyat esasına göre veya fiyat ile birlikte işletme ve bakım maliyeti, maliyet etkinliği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi fiyat dışı unsurlar da dikkate alınarak belirlenebilecektir. Bu kapsamda, ihaleye ilişkin İdari Şartname'de belirtilen bazı iş kalemlerinde yer alan işin en az %80'i oranında tek sözleşmeye dayalı olarak isteklinin yurt içinde kamuya yaptığı işlerden almış olduğu ve ihale ilan tarihi itibarıyla geriye doğru son 15 yıl içinde tamamlanarak geçici kabulü yapılan iş deneyiminin kalite ve teknik değer nitelik puanı olarak fiyat dışı unsur olarak belirlenmesinde hukuka aykırılık bulunmadığından, bu iddiaya ilişkin itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair Kurul kararında hukuka aykırılık, söz konusu Kurul kararının anılan iddiaya ilişkin kısmının iptali yönündeki İdare Mahkemesi kararının bu kısmında ise hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle Mahkeme kararının anılan iddiaya ilişkin kısmının bozulmasına 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 gün geçemeyeceği 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 01.12.2021 tarihli ve 2021/MK-466 sayılı kararının iptaline,

2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda Kamu İhale Kurulunun 30.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1308 sayılı kararının hukuken geçerliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.