

**İhale,aşırı düşük sorgulama
rayicinin 9,10 TL olduğu
sabit ise de bu durumun
sehven yapılan hatadan
kaynaklandığı ve teklif
bedelinde yalnızca tutarında
değişikliğe yol açtığı,**

Toplantı No	: 2013/006
Gündem No	: 46
Karar Tarihi	: 17.01.2013
Karar No	: 2013/MK-26

Sikayetçi:
MD Grup İnşaat Mek. Elk. San. Tic. Ltd. Şti. İhaleyi Yapan Daire:
Ankara İl Sağlık Müdürlüğü Basvuru Tarih ve Sayısı:
Basvuru Konu İhale:
Kamu İhale Kurulunun 26.12.2011 tarih ve 2011/UY.I-4354 sayılı kararı hakkında Ankara 12. İdare Mahkemesince verilen iptal kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması. Kurumca Yapılan
İnceleme ve Değerlendirme:
Karar:

Kamu İhale Genel Tebliğinin ikinci kısmının "Yapım işi ihalelerine ilişkin özel hususlar"a ilişkin birinci bölümünün "Aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesinde ve sözleşmenin uygulanması aşamasında kullanılmak üzere tekliflerin incelenmesi analizlerinin istenilmesi" başlıklı 38. maddesinde, "... 38.3. İsteklilerin iş kalemleri/iş grupları için kamu kurum ve kuruluşlarına belirlenenler yazılmamış birim fiyatları teklif etmeleri ve söz konusu iş kalemleri/grupları için; hangi kamu kurum ve kuruluşunun birim fiyatını kullandıklarını, birim fiyat poz numarasını da yazmak suretiyle liste halinde belirtmek teklifleri kapsamına dâhil oldukları durumlarında, analiz düzenlemeleri zorunlu değildir. Bu kapsama; isteklinin, kamu kurum ve kuruluşlarına belirlenmiş "kar ve genel gider" içermeyen birim fiyatlarını üzerine, kendi belirledikleri "kar ve genel gideri" ilave ederek, yazılmış birim fiyatın üzerinde olmamak kaydıyla, birim fiyatlarını oluşturmaları durumunda da; hangi kamu kurum ve kuruluşunun "kar ve genel gider hariç birim fiyatını" kullandıklarını ve kendi belirledikleri "kar ve genel gider tutarını" yazmak suretiyle liste halinde belirtmek teklifleri kapsamına dâhil oldukları halde, söz konusu iş kalemleri/iş grupları için analiz düzenlemeleri zorunlu değildir.

39.7. Teklifli aşırı düşük bulunarak sorgulanmaya tabi tutulan ve teklifine ilişkin açıklamada bulunan isteklilerin analizleri ayrıntılı olarak incelenecek olup; sunduğu analizler, ihale dokümanı kapsamındaki analiz formatına, birim fiyatları tariflerine, idarece tanımlanan yapım şartlarına veya teknik şartnameye uygun olmayan, analiz giderilerindeki miktarlar ile fiyatların çarpımı sonucunda bulunan tutarları teklif birim fiyatlarla veya teklif fiyatlarla uyumlu olmayan isteklere ait teklifler değerlendirme dışı bırakılacaktır. Aşırı düşük sınır değerin altında kalan isteklilerin analizleri üzerinde yapılan ayrıntılı inceleme; çarpım ve toplanılarda aritmetik hata bulunması durumunda, analiz giderlerine ait fiyatlar esas alınarak, aritmetik hatalar ihale komisyonu tarafından re'sen düzeltilir. Bu şekilde düzeltilmiş analiz fiyatı, teklif fiyatı ile uyumlu olmayan istekler değerlendirme dışı bırakılır.

38.9. Analizler ile yardımcı ve/veya alt analizlerde, Bayındırlık ve İskan Bakanlığı tarafından belirlenerek yayımlanmış rayiçleri kullanan ve söz konusu rayiçleri poz numaraları da belirtilen liste halinde sunan isteklilerin, söz konusu rayiçlere ilişkin olarak (45.1.6) maddesinde belirtildiği şekilde, proforma fatura, teklif alma yazısı ve buna benzer belgeleri sunmalarına gerek bulunmamaktadır.

45.1.6. isteklilerin aşırı düşük sorgulamasına ilişkin açıklamaları belgelere dayanmalıdır. Belgelere dayanılmaksızın yapılan açıklamalar kabul edilmeyecektir. Bu çerçevede;

b) İsteklilerce yapılan açıklamalarda teklifin bir bölümünü oluşturan iş kısımlarına ilişkin olarak piyasada o alanda faaliyet gösteren kişilerden alınan fiyat tekliflerinin sunulması halinde; söz konusu fiyat tekliflerinin ekinde, Vergi Usul Kanununa göre tutulması zorunlu olan yasal defter ve belgelere uygunluğu YMM veya SMMM tarafından onaylanması maliyet tespit raporunun sunulması zorunludur. Söz konusu maliyet tespiti raporunda, fiyat teklifi verilen işe ilgili varsa malların birim ortalama maliyetleri ile işçilik maliyetleri belirtilmelidir. Fiyat teklifinin kapsamında sadece mal bulunuyorsa; maliyet tespit raporu yerine, piyasadan alınan mallara ilişkin olarak yukarıda belirtilmiş şekilde proforma faturaların, fiyat teklifi veren kişinin üretici olması durumunda ise, son geçici vergi beyannamesi döneminde çıkarılan ilgili malın birim maliyeti cetvelinin sunulması zorunludur." açıklamaları yer almaktadır.

Davacı şirket tarafından Özel.07 analizi için yapılan aşırı düşük teklif açıklamalarında; 04.743/2B pozundaki "18 mm sentetik reçine esaslı yonga levha" birim fiyatının 2,33 TL olarak alındığı, söz konusu tutarın da Bayındırlık ve İskan Bakanlığı raycılı olduğunun belirtildiği, ancak Çevre ve Şehircilik Bakanlığı (mülga Bayındırlık ve İskan Bakanlığı) raycısının 9,10 TL olduğu, Mahkemeçin 2012/288 sayılı işine esasına kayıtlı dava dosyasında 04.20.2012 tarihli ara kararı ile, davalı idareden davacı şirketin 4.743/2B pozundaki "18 mm sentetik reçine esaslı yonga levha" birim fiyatın 2,33 TL yerine, 9,10 TL olarak göstermesi halinde teklif tutarının ne kadar artacağının sorulması üzerine, davalı idarece verilen cevapta teklif tutarının toplam 688,50 TL artacağına belirtildiği görülmüştür.

Bu durumda; dava dosyasındaki bilgi ve belgelerin birlikte değerlendirilmesinden, davacı şirket tarafından Özel.07 analizi için yapılan aşırı düşük teklif açıklamalarında; 04.743/28 pozundaki "18 mm sentetik reçine esaslı yonga levha birim fiyatının 2,33 TL olarak alındığı, söz konusu tutarın da Bayındırlık ve İskan Bakanlığı rayıcı olduğunun belirtildiği, ancak Çevre ve Şehircilik Bakanlığı (mülga Bayındırlık ve İskan Bakanlığı) rayıcının 9,10 TL olduğu sabit ise de bu durumun sehvén yapılan hatadan kaynaklandığı ve teklif bedeline yalnızca 688,50 TL tutarında değişikliyle yol açtığı, davacı şirket tarafından verilen teklifin 1.742.850,00 TL olduğu hususu göz önünde bulundurulduğunda, bu tutarın ihâaten esasında etkili bulunmadığı; dikkate alındığında, davacı şirketin tekliflerinin değerlendirilme dışı bırakılması gerektiği yönünde düzeltici işlem bulundurulmese ilişkin dava konusu işlemler hukuka uyarak görülmüştür.

Anayasanın 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 hükmüne bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde karardan idareye tebliğinden başlavarak otuz günü geçmeyeceği hükmü altına alınmıştır.

Açıklanan nedenlerle;

- 1- Kamu İhale Kurulunun 26.12.2011 tarihli ve 2011/UY.I-4354 sayılı kararının iptaline,
2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, itirazın şikâyet başvurusunun reddine,
Oybirliği ile **ihale** karar verildi.