

ihalede aşırı düşük teklif
açıklamaları kapsamında
sundukları belgelerden
birinde tahrifat yapıldığının
tespit edildiği gerçeğe
aykırı hususlar içeren söz
konusu belgenin ihaleyi yapan
idareye sunulması nedeniyle
müdahil şirketlerin geçici
teminatlarının gelir
kaydedilmesi gerektiği
gerekçesiyle dava konusu
işlemin iptaline ait karar

Toplantı No	: 2023/061
Gündem No	: 14
Karar Tarihi	: 20.12.2023
Karar No	: 2023/MK-239

BAŞVURU SAHİBİ: Mrm Turizm İnşaat Taahhüt San. ve Tic. Ltd. Şti. / Artuklu İnşaat Dekorasyon Gıda Sanayi Ve Ticaret Limited Şirketi İş Ortaklığı
İHALEYİ YAPAN İDARE: MERSİN SU VE KANALİZASYON İDARESİ GENEL MÜDÜRLÜĞÜ
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2023/235019 İhale Kayıt Numaralı "Mersin İli Muhtelif Mahallelerde Altyapı Hatlarının Temizlenmesi, Görüntülenmesi ve Frezelenmesi İle Noktasal Kaplama Yapılması İşİ" İhalesi
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
KARAR:

Mersin Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından yapılan 2023/235019 ihale kayıt numaralı "Mersin İli Muhtelif Mahallelerde Altyapı Hatlarının Temizlenmesi, Görüntülenmesi ve Frezelenmesi İle Noktasal Kaplama Yapılması İşi" ihalesine ilişkin olarak Mrm Turizm İnşaat Taahhüt San. ve Tic. Ltd. Şti. – Artuklu İnşaat Dekorasyon Gıda Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi İş Ortaklığı itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 22.06.2023 tarihli ve 2023/UY.I-911 sayılı karar ile "1- Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine, 2- Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde iadesine," karar verilmiştir.

Davacı Mersin Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 23. İdare Mahkemesinin 21.11.2023 tarihli E:2023/1276, K:2023/1998 sayılı kararında "...davacı Mersin Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğünün 2023/235019 ihale kayıt numaralı "Mersin İli Muhtelif Mahallelerde Altyapı Hatlarının Temizlenmesi, Görüntülenmesi ve Frezelenmesi İle Noktasal Kaplama Yapılması İşi" ihalesinin 10.04.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirildiği, ihaleye 8 isteklinin teklif sunduğu, teklifleri sınır değerinin altında kalan müdahil şirketlerden aşırı düşük teklif açıklamasının istendiği, müdahillerin sunduğu açıklama kapsamında yer alan MUSKİ'den alınan hak ediş belgesinde birim fiyat ve miktar kısmında tahrifat yapıldığının tespit edildiği, bu nedenle müdahillerin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ve geçici teminatlarının irat kaydedilmesine karar verildiği, müdahiller tarafından geçici teminatlarının irat kaydedilmesine ilişkin işlemin hukuka aykırı olduğu iddiasıyla şikâyet ve itirazen şikâyet başvurusu yapıldığı, dava konusu Kurul kararıyla müdahillerin geçici teminatının iadesi yönünde düzeltici işlem belirlenmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun yukarıda yer verilen 10. maddesinde, kamu ihalelerinde istekliler tarafından ihaleyi yapan idarelere gerçeğe aykırı hususlar içeren taahhütname sunulması durumunda geçici teminatın gelir kaydedileceği açıkça kurala bağlanmışken, gerçeğe aykırı hususlar içeren belge sunulması durumunda geçici teminatın gelir kaydedilip kaydedilmeyeceğine ilişkin açık bir kurala yer verilmemişse de; söz konusu hükmün getiriliş amacı göz önünde bulundurulduğunda gerçeğe aykırı hususlar içeren taahhütnamenin yanında gerçeğe aykırı belge sunulması durumunda da ilgililerin geçici teminatının gelir kaydedilmesi gerektiği sonucuna varılmaktadır.

Uyuşmazlığa konu olayda; davacı Mersin Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğünün 2023/235019 ihale kayıt numaralı "Mersin İli Muhtelif Mahallelerde Altyapı Hatlarının Temizlenmesi, Görüntülenmesi ve Frezelenmesi İle Noktasal Kaplama Yapılması İşi" ihalesi kapsamında iş ortaklığı olarak istekli olan müdahil şirketlerin aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında sundukları belgelerden birinde tahrifat yapıldığının tespit edildiği, gerçeğe aykırı hususlar içeren söz konusu belgenin ihaleyi yapan idareye sunulması nedeniyle müdahil şirketlerin geçici teminatlarının gelir kaydedilmesi gerektiği..." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline 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 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 22.06.2023 tarihli ve 2023/UY.I-911 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

3- 22.06.2023 tarihli ve 2023/UY.I-911 sayılı Kurul kararı ile iadesi yapılmış başvuru bedelinin geri alınmasına,

Oybirliği ile karar verildi.