

ihalenin iptali konusunda takdir yetkisi tanındığı, ancak bu takdir yetkisinin mutlak ve sınırsız bir yetki niteliği taşımadığı ve bu yetkinin anılan Kanunun 5. maddesinde sayma suretiyle belirtilen temel ilkeler ile kamu yararı ve hizmet gereklerine uygun şekilde hareket edilerek kullanılması gerekmektedir hk

Toplantı No	: 2023/058
Gündem No	: 17
Karar Tarihi	: 29.11.2023
Karar No	: 2023/MK-231

BAŞVURU SAHİBİ:

Den-Ka Yapı Onarım İnşaat Madencilik Akaryakıt Nak. Turz. San. Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Mezitli Belediyesi

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2023/184059 İhale Kayıt Numaralı "2023-2024 Yıllara Sari Mezitli Belediyesi Sınırları İçerisinde Bulunan Belediyemiz Muhtelif Mahalle Ve Sokaklarda İmarlı Yollarda Sıcak Karışım Asfalt, Sathi Kaplama Ve Kaldırım Yapılması" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Mezitli Belediye Başkanlığı tarafından yapılan 2023/184059 ihale kayıt numaralı "2023-2024 Yıllara Sari Mezitli Belediyesi Sınırları İçerisinde Bulunan Belediyemiz Muhtelif Mahalle ve Sokaklarda İmarlı Yollarda Sıcak Karışım Asfalt, Sathi Kaplama ve Kaldırım Yapılması" ihalesine ilişkin olarak Den-Ka Yapı Onarım İnş. Mad. Akar. Nak. Turz. San. Tic. Ltd. Şti. itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 04.05.2023 tarihli ve 2023/UY.II-704 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Den-Ka Yapı Onar. İnş. Mad. Akar. Nak. Turz. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 21. İdare Mahkemesinin 13.10.2023 tarihli ve E:2023/821, K:2023/1386 sayılı kararında "... 4734 sayılı Kanun'un temel ilkelerini belirleyen 5. maddesinde, idarelerin anılan Kanun'a göre yapılan ihalelerde saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliliği, kamuoyu ihtiyaçlarına uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve verimli kullanılmasını sağlamakla sorumlu olduğu belirtilmiştir. Anılan Kanun'un 39. maddesinde, ihale komisyonu üzerine idare tarafından ihalenin iptali düzenlenmiştir. Bu çerçevede, idarelere ihalenin iptali konusunda takdir yetkisi tanındığı, ancak bu takdir yetkisinin mutlak ve sınırsız bir yetki niteliği taşımadığı ve bu yetkinin anılan Kanun'un 5. maddesinde sayma suretiyle belirtilen temel ilkeler ile kamu yararı ve hizmet gereklerine uygun şekilde hareket edilerek kullanılması gerekmektedir.

Yukarıda aktarılan tespitler neticesinde, ihalelerde ekonomik açıdan teklifin, fiyatla birlikte fiyat dışı unsurlar da dikkate alınarak belirlenebilmesi noktasında ihaleyi yapan idarelerin takdir yetkisinin olduğu, bu kapsamda mevcut ihalede ekonomik açıdan en avantajlı fiyat ile birlikte fiyat dışı unsurlar esas alınarak belirlendiği ve ihalenin fiyat dışı unsur neticesinde teklif bedeli 75.333.000,00 TL olan Den-Ka Yapı Onarım İnş. Mad. Akar. San. Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı, sonrasında idarenin ihtiyaçların uygun şartlarla karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması ilkelerine dayanak teşkil eden ihalenin iptaline ilişkin gerekçesinin fiyat dışı unsurlarla beraber belirlenen en avantajlı teklif ile sınır değer üzerinde kalan en düşük teklif fiyatı arasında 11.375.500,00 TL fark bulunmasının gösterildiği, ancak sınır değer ihalelerde aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesinde esas alınan bir husus olduğu ve ihalenin iptaline gerekçe oluşturulması konusunda dikkate alınacak tek dayanak unsur olamayacağı, ihale dokümanına uygun olarak fiyat dışı unsurlar esas alınarak en avantajlı teklifin, diğer tekliflerle kıyaslanarak yüksek bulunmasının mevzuata uygun olmadığı, ihalede ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin yaklaşık maliyetin altında olduğu hususu göz önünde bulundurulduğunda ihtiyaçların uygun şartlarla karşılanması ve kaynakların verimli kullanılmasına ilişkin değerlendirmenin ihalenin bu aşamasında yapılmasının yerinde olmadığı, bu itibarla Kanun'la idarelere ihalenin iptali hususunda verilen takdir yetkisinin mutlak ve sınırsız olmaması nedeniyle kamu yararı ve hizmet gereklerine aykırı olarak ihalenin iptaline karar verilmesinde ve söz konusu ihalenin iptali kararına yapılan itirazen şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararında hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

...

Açıklanan nedenlerle;

1) Dava konusu işlemin iptaline,..." 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 gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 04.05.2023 tarihli ve 2023/UY.II-704 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ihalenin iptali kararının iptaline,

3- Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde iadesine,

Oybirliği ile karar verildi.