

**ikinci teklif sahibine
sözleşme imzalayıp
imzalamayacağını sorulması
ve bunun sonucuna göre işlem
tesis edilmesi gerekmekte
iken davacıdan aşırı düşük
teklif açıklaması istenmesi
ve bu açıklamanın yeterli
görülmemeyerek davacının
teklifinin değerlendirme dışı
bırakılmasına karar verilmesi
hukuka aykırıdır**

Toplantı No : 2019/037

Gündem No : 47

Karar Tarihi : 01.08.2019

Karar No : 2019/MK-239

BAŞVURU SAHİBİ:

Eskikale İnş. Nak. Pet. Mad. Ve Tur. San. Tic. A.Ş.
(05.12.2018 tarih ve 2018/MK-396 Sayılı Kurul Kararı)

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Karayolları 4. Bölge Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2014/90491 İhale Kayıt Numaralı "Eskişehir – Sarıcakaya –
Nallıhan İl Yolu Km: 2+500 – 41+855 Arası Toprak Tesviye,
Sanat Yapıları Üstyapı Ve Çeşitli İşler Yapım İşİ" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Karayolları Genel Müdürlüğü 4. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2014/90491 ihale kayıt numaralı "Eskişehir – Sarıcakaya – Nallıhan İl Yolu Km: 2+500 -41+855 Arası Toprak Tesviye, Sanat Yapıları Üstyapı ve Çeşitli İşler Yapım İşİ" ihalesine ilişkin olarak Eskikale İnş. Nak. Pet. Mad. ve Tur. San. Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 23.01.2019 tarihli ve 2019/UY.II-101 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Eskikale İnş. Nak. Pet. Mad. ve Tur. San. Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 1. İdare Mahkemesinin 28.05.2019 tarihli E:2019/943 K:2019/1189 sayılı kararıyla "...Uyuşmazlık konusu ihalede, sürecin 180 gün içinde tamamlanamaması üzerine sürenin 180 gün uzatıldığı, kesinleşen ihale kararının (2 no'lu komisyon kararı) isteklilere gönderildiği, bu aşamadan sonra Emiroğlu İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.nin itirazın şikâyet başvurusu üzerine teklif geçerlik süresi içinde Kamu İhale Kurulu'nun 02.09.2015 tarih ve 2015/UY.II-2379 sayılı kararı aldığı anlaşılmaktadır. İhale sürecinde kesinleşen ihale kararı ilgililere bildirildikten sonra şikâyet/itirazın şikâyet başvurularında bulunulmuş olması nedeniyle Kamu İhale Kurulu tarafından iki defa düzeltici işlem kararı alınmış olup, bir defa uzatılan teklif geçerlik süresi içinde belirtilen nedenlerle sözleşme imzalanamamış olduğu dikkate alındığında, Danıştay 13. Daire Başkanlığının 12/10/2016 tarihli ve E:2016/2216 K:2016/3230 sayılı kararı uyarınca teklif geçerlik süresinin sonunda ihaleyi yapan idare tarafından Kamu İhale Genel Tebliği'nin 16.7. maddesi uyarınca en avantajlı birinci ve ikinci teklif sahibine sözleşme imzalayıp imzalamayacağının sorulması ve bunun sonucuna göre işlem tesis edilmesi gerekmekte iken,

idare tarafından ihaleye teklif sıran isteklilerin iş deneyim belgelerinde benzer iş kapsamı dışındaki işlerin ayrıştırılması gerektiğinden bu istekliler tespit edilip, idarelerle gerekli yazışmalar yapıp ihale sürecine devam edilmesine, davacının teklifinin sınır değerin altında kaldığının tespiti üzerine davacıya 10 gün süre verilerek aşırı düşük teklif sorgusu yapılmasına ve davacı Eskikale İnş. Nak. Pet. ve Tur. San. Tic. A.Ş.'nin 12/02/2018 tarihli ve 64193 sayılı şikayet başvurusu ekinde sunulan aşırı düşük sorgusuna cevabı incelendiğinde: aşırı düşük teklif açıklamasının Kamu İhale Tebliği'nin 45.1.14'üncü maddesi uyarınca reddedilerek, teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği, aşırı düşük teklif açıklaması istenmesine dair işleme karşı yapılan itirazın şikayet başvurusunun da dava konusu işlemle reddedildiği görülmektedir.

Yukarıda açıklanan mevzuat hükümleri ve dava dosyasındaki bilgi-belgeler ile Danıştay 13. Daire Başkanlığının 12/10/2016 tarihli ve E:2016/2216 K:2016/3230 sayılı kararı birlikte değerlendirildiğinde, idare tarafından Kamu ihale Genel Tebliği'nin 16.7. maddesi uyarınca en avantajlı birinci ve ikinci teklif sahibine sözleşme imzalayıp imzalamayacağını sorulması ve bunun sonucuna göre işlem tesis edilmesi gerekmekte iken davacıdan aşırı düşük teklif açıklaması istenmesi ve bu açıklamanın yeterli görülmeyle davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilmesi hukuka aykırı olup, davacının itirazın şikayet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı" gerekçesiyle uyuşmazlık konusu Kurul kararının 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,

Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda;

1- Kamu İhale Kurulunun 23.01.2019 tarihli ve 2019/UY.II-101 sayılı kararının iptaline,

2- 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.