

İş Ortaklığı tarafından, aşırı düşük teklif açıklaması kapsamında sunulan nakliye mesafesinin 10,10 km olarak gösterildiği, bu mesafenin idarenin yaklaşık maliyet hesabında esas aldığı ve tabloda belirtilen mesafeden daha az olduğu İsteklilere gönderilen aşırı düşük teklif açıklama isteme yazısında tabloların dikkate alınarak açıklama yapılacağı belirtildiğinden ve 'Taş Nakli' analiz girdisi tablosunda nakliye mesafesine ilişkin bir belirleme yapılmış olduğundan,

kesinleşen aşırı düşük teklif
sorgulama yazısının ekinde
yer alan yaklaşık maliyet
hesabına ilişkin olarak
belirlenmiş olan mesafelerin
dışında mesafeler
kullanılarak aşırı düşük
teklif açıklaması
yapılamayacağı itirazen
şikâyet başvurusunun kabulü
ile düzeltici işlem
belirlenmesi yönündeki dava
konusu Kurul kararının 1.
iddiayla ilgili kısmında
hukuka uygunluk, davanın
reddi yolundaki temyize konu
İdare Mahkemesi kararında ise
hukuki isabet

bulunmamaktadır.” gerekçesiyle anılan mahkeme kararının bozulmasına ve dava konusu işlemin iptaline ait karar

Toplantı No	: 2020/052
Gündem No	: 27
Karar Tarihi	: 18.11.2020
Karar No	: 2020/MK-270

BAŞVURU SAHİBİ:

Özka İnşaat A.Ş. – Makintaş Makina İnş. Ve Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

T.C Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü(Tcdd) Genel Müdürlük

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/422911 İhale Kayıt Numaralı “Tcdd İzmir Limanı 22-23 Nolu Rıhtımlar Arası 127 Metrelik Rıhtım Ve Geri Saha Dolgusunun Yapılması İşi” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

TCDD İşletmesi Genel Müdürlüğü tarafından yapılan 2019/422911 ihale kayıt numaralı "TDCC İzmir Limanı 22-23 Nolu Rıhtımlar Arası 127 Metrelik Rıhtım ve Geri Saha Dolgusunun Yapılması İşİ" ihalesine ilişkin olarak, Özka İnşaat A.Ş. – Makintaş Makina İnş. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 07.05.2020 tarihli ve 2020/UY.I-848 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali istemiyle Unitek İnşaat San. ve Tic. A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 14. İdare Mahkemesinin 16.06.2020 tarihli ve E:2020/889, K:2020/1136 sayılı kararı ile davanın reddine karar verilmiştir.

Ancak temyiz incelemesi üzerine Danıştay Onüçüncü Dairesinin 09.09.2020 tarihli ve E:2020/1786, K:2020/2016 sayılı kararında "... Kurul kararının 'Taş nakli' analiz girdisinde yer alan nakliye mesafesine ilişkin 1. iddiayla ilgili kısmının iptali istemiyle bakılan dava açılmıştır. ...

Kamu İhale Genel Tebliği ile, iş kalemlerine ilişkin analiz girdileri ve miktarlarının gösterildiği analiz formatlarının ihale dokümanı kapsamında istekli olabileceklere verilmesi, isteklilerin de tekliflerinin aşırı düşük olduğu tespit edilerek kendilerinden açıklama istenmesi durumunda, verilen bu formata göre açıklama yapması, idarece yapılacak değerlendirmelerde de söz konusu formatların esas alınması gerektiği kurala bağlanmış, ayrıca aşırı düşük teklif sorgulama yazısında, ihale konusu işe özgü alanlara (malzeme ocağı vb.) ilişkin olan ve açıklama istenecek girdi niteliğinde bulunan nakliyelere dair yaklaşık maliyet hesabında esas alınan mesafelerin belirtileceğine ilişkin düzenleme ile, aşırı düşük teklif açıklamalarında ihale sürecine katılan bütün taraflar açısından öngörülebilirliğin sağlanması amaçlanmıştır.

İhaleyi gerçekleştiren idarenin 27/01/2020 tarih ve E.30397 sayılı yazısında, '...Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1 maddesine istinaden belirlenen iş kalemleri/grupları listesi ve açıklama istenecek analiz girdileri ekte gönderilmiştir. Bu tablolar dikkate alınarak İdari Şartname'nin 33.2 ve Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1 maddelerine uygun olarak gerekli açıklamaların belgelendirilmek suretiyle yapılarak 5 iş günü içerisinde gönderilmesi gerekmektedir...' ifadelerine yer verilerek aşırı düşük teklif açıklaması talep edildiği anlaşılmaktadır.

Bu yazı ekinde, idarece açıklama istenilen 8 adet iş kalemi için, her bir iş kalemini oluşturan analiz girdilerinin cins ve miktarlarının bulunduğu analiz formatına, açıklama istenilen ve istenilmeyen analiz girdilerine ve sıralı analiz girdi tablolarına yer verildiği, '104/A Taş Nakli' analiz girdisine ait tabloda, nakliye girdisi için bir formül belirlendiği ve formüldeki 'M' değişkeninin, 'M:Taşıma Mesafesi=25 KM' olarak açıklandığı görülmektedir.

Başvurucu İş Ortaklığı tarafından, aşırı düşük teklif açıklaması kapsamında sunulan nakliye mesafesinin 10,10 km olarak gösterildiği, bu mesafenin idarenin yaklaşık maliyet hesabında esas aldığı ve tabloda belirtilen mesafeden daha az olduğu anlaşılmaktadır.

İsteklilere gönderilen aşırı düşük teklif açıklama isteme yazısında tabloların dikkate alınarak açıklama yapılacağı belirtildiğinden ve 'Taş Nakli' analiz girdisi tablosunda nakliye mesafesine ilişkin bir belirleme yapılmış olduğundan, kesinleşen aşırı düşük teklif sorgulama yazısının ekinde yer alan yaklaşık maliyet hesabına ilişkin olarak belirlenmiş olan mesafelerin dışında mesafeler kullanılarak aşırı düşük teklif açıklaması yapılamayacaktır.

Bu itibarla, itirazen şikâyet başvurusunun kabulü ile düzeltici işlem belirlenmesi yönündeki dava konusu Kurul kararının 1. iddiayla ilgili kısmında hukuka uygunluk, davanın reddi yolundaki temyize konu İdare Mahkemesi kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle anılan mahkeme kararının bozulmasına ve 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, 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 07.05.2020 tarihli ve 2020/UY.I-848 sayılı kararının 1'inci iddia ile ilgili kısmının iptaline,

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

Oybirliği ile karar verildi.