

Ortak Girişimi'nin teklifinin dava konusu ihalede sınır değerın hesaplanmasında dikkate alınması gerekirken ki bu durum davacının hukukunu direk ilgilendirdiğinden aksi yönde verilen dava konusu KİK kararının bu kısmında hukuka uyarlık görülmemiştir.” gerekçesiyle Mahkeme kararının kaldırılmasına ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Ortak Girişimi'nin teklifinin dava konusu ihalede sınır değerin hesaplanmasında dikkate alınması gerekirken ki bu durum davacının hukukunu direk ilgilendirdiğinden aksi yönde verilen dava konusu KİK kararının bu kısmında hukuka uyarlık görülmemiştir.” gerekçesiyle Mahkeme kararının kaldırılmasına ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Gündem No	: 8
Karar Tarihi	: 22.08.2013
Karar No	: 2013/MK-293

Şikayetçi:

Özaltın İnşaat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi

İhaleyi Yapan Daire:

Devlet Su İşleri 6. Bölge Müdürlüğü

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuruya Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 31.12.2012 tarihli ve 2012/UY.I-5082 sayılı kararı hakkında Ankara Bölge İdare Mahkemesi 1.Kurulunca verilen 10.07.2013 tarihli ve Y.D. İtiraz No:2013/3313 sayılı durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Karar:

Devlet Su İşleri 6. Bölge Müdürlüğü tarafından 25.12.2009 tarihinde belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılan 2009/172809 İKN'li "Amik-Afrin (Reyhanlı Barajı ve Sulaması) Projesi Reyhanlı Barajı Yapım İşİ" ihalesine ilişkin olarak,Özaltın İnşaat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketinekili 07.12.2012 tarih ve 40474sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 07.12.2012tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 31.12.2012tarihli ve 2012/UY.I-5082sayılı karar ile 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesinekarar verilmiştir.

Davacı Özaltın İnşaat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi vekili tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada Ankara 3. İdare Mahkemesi'nin 03.05.2013 tarihli ve E: 2013/72 sayılı kararı ile "yürütmenin durdurulması isteminin reddine" karar verilmesi üzerine, davacı tarafından Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itirazda bulunulmuş ve Ankara Bölge İdare Mahkemesi 1.Kurulunun 10.07.2013 tarihli ve Y.D. İtiraz No:2013/3313 sayılı kararı ile "...Dava konusu uyuşmazlığın çözümünde, ihaleye katılanların ihale tarihinden sonraki bir tarihte ihaleden yasaklanması halinde sınır değerin yasaklanan kişi çıkarılarak yeniden hesaplanıp hesaplanmayacağı hususunun açıklığa kavuşturulması önem arz etmektedir.

Olayda, yukarda belirtilen mevzuat hükümleri ile maddi olayın birlikte değerlendirilmesinden, Kamu İhale Kanunun 11. Maddesinde ihaleden yasaklananların tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılacağı ve geçici teminatlarının gelir kaydedileceği düzenlendiği, bunun başkaca bir sonucunun olacağına düzenlenmediği ayrıca ihale sürecinde yürürlükte olan tebliğlerin 45.1.11 hükmünde geçerli tekliflerde değişiklik olması halinde aşırı düşük teklif sınır değerinin geçerli teklifler dikkate alınarak yeniden belirlenmesi gerektiği, 45.1.17 hükmünde ise ihale tarihi itibarıyla geçerli olan sayısında değişiklik olması halinde aşırı düşük teklif sınır değerinin geçerli teklifler dikkate alınarak yeniden belirlenmesi gerektiği düzenlendiğinden, dava konusu ihalede teklif veren Hmp İletişim İnş. Enerji Taah. San. ve Tic. A.Ş.- Makro – Tel İletişim İnş. Nak. Enerji Dan. San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişimi'nin ihale tarihinden sonra yasaklanması nedeniyle teklifinin geçersiz sayıldığı, ancak ihalenin yapıldığı tarih itibarıyla ise teklifinin mahkememizce geçerli olduğu görüldüğünden, bu firmanın belirtilen tebliğ hükümleri gereğince ihale tarihinde teklifi geçerli olduğundan sınır değerin tespitinde yasaklanan firmanın teklifinin de dikkate alınması gerektiği sonuç ve kanaatine ulaşılmıştır. Bu itibarla, Hmp İletişim İnş. Enerji Taah. San. ve Tic. A.Ş.- Makro – Tel İletişim İnş. Nak. Enerji Dan. San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişimi'nin teklifinin dava konusu ihalede sınır değerin hesaplanmasında dikkate alınması gerekirken ki bu durum davacının hukukunu direk ilgilendirdiğinden aksi yönde verilen dava konusu KİK kararının bu kısmında hukuka uyarlık görülmemiştir." gerekçesiyle Ankara 3. İdare Mahkemesi'nin 03.05.2013 tarihli ve E: 2013/72 sayılı kararının kaldırılmasına ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

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 hükme 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 kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

1- Kamu İhale Kurulunun 31.12.2012 tarihli ve 2012/UY.I-5082 sayılı kararının aşırı düşük teklif sınır değeri hesabı ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, Hmp İletişim İnş. Enerji Taah. San. ve Tic. A.Ş.- Makro – Tel İletişim İnş. Nak. Enerji Dan. San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişimi'nin teklifinin aşırı düşük teklif sınır değeri hesabında dikkate alınarak sınır değeri hesabının yeniden yapılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine, Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSES Başkan		
Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi	Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hasan KOCAGÖZ Kurul Üyesi
Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi	Mehmet AKSOY Kurul Üyesi	

