

aşırı düşük teklif açıklaması sunulması için idarece belirlenebilecek sürenin alt sınırının 5 iş günü olduğu sürenin üst sınırı için herhangi bir belirleme yapılmadığı ve makul bir süre olmak kaydıyla idarenin takdirine bırakılması idarenin'de teslim süresinin uzatılmasına karar verilmesinin eşitlik ilkesine bir aykırılık teşkil etmeyeceği hk

Toplantı No	: 2023/031
Gündem No	: 47
Karar Tarihi	: 31.05.2023
Karar No	: 2023/UY.I-831

BASVURU SAHİSİ:
Burka Yap. Ene. San. ve Tic. A.Ş. - Ad İş Mak. İnş. Nak. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Devlet Su İşleri 11. Bölge Müdürlüğü,

BASVURUYA KONU İHALE:
2022/1512425 İhale Kayıt Numaralı "Dedekik Barajı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Devlet Su İşleri 11. Bölge Müdürlüğü tarafından 21.02.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Dedekik Barajı" ihalesine ilişkin olarak Burka Yap. Ene. San. ve Tic. A.Ş. - Ad İş Mak. İnş. Nak. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığının 24.04.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 28.04.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine başvuru sahibince 08.05.2023 tarih ve 92069 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 08.05.2023 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/623 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelenmiştir.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, idare tarafından 05.04.2023 tarihinde EKAP üzerinden tebliğ edilen aşırı düşük teklif sorgulama yazısında aşırı düşük teklif açıklamalarının 11.04.2023 tarihine kadar sunulmasının istendiği, ancak başka bir istekli tarafından 10.04.2023 tarihinde süre uzatım talebinde bulunulduğu, söz konusu talebin idarece uygun görülmesi üzerine aşırı düşük teklif açıklaması dosyasının teslim süresinin 3 iş günü uzatılarak dosya teslim tarihinin 14.04.2023 olarak revize edildiği, söz konusu süre uzatımının mevzuatta aykırı olduğu zira gerçekleştirilen süre uzatımının yasal bir dayanağı olmadığı, süre uzatmalarının hiçbir bir sebebe dayandırılmasının gerektiği, bu bağlamda ilk teslim tarihi olan 11.04.2023 tarihinden sonra sunulan aşırı düşük teklif açıklamalarının işleme alınmaması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İhaleler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabetti, eşit muameleyi, güvenirliliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü,

Aynı Kanun'un "Aşırı düşük teklifler" başlıklı 38'inci maddesinde "İhale komisyonu verilen teklifleri (Değişik: 6/2/2014-6518/47 md.) değerlendirdikten sonra, diğer tekliflere veya idarenin tespit ettiği yaklaşık maliyete göre teklif fiyatı aşırı düşük olanları tespit eder. Bu teklifleri reddetmeden önce, belirlendiği süre içinde teklif sahiplerinden teklifte önemli olduğunu tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntıları yazılı olarak ister." hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Sınır değer tespiti ve aşırı düşük teklifler" başlıklı 45'inci maddesinde "Sınır değeri altındaki teklif sahiplerinden yaklaşık maliyetin % 80'lik bölümünü oluşturan iş kalemleri/gruplarına ilişkin ayrıntıları yazılı olarak istenir. Bu çerçevede; istenen açıklamanın niteliği dikkate alınarak, istektilere beş (5) iş gününden az olmak üzere makul bir süre verilir." açıklaması,

İdari Şartname'nin "Aşırı düşük teklifler" başlıklı 33'üncü maddesinde "33.1. Teklifi sınır değeri altında kalan istektilerden Kanunun 38 inci maddesine göre açıklama istenecektir. Bu kapsamda; ihale komisyonu sınır değeri altında kalan teklifleri aşırı düşük teklif olarak tespit eder ve bu teklif sahiplerinden Kurum tarafından belirlenen kriterlere göre teklifte önemli olduğunu tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntıları yazılı olarak ister. İhale komisyonu;

a) Yapın yönetiminin ekonomik olması,

b) Seçilen teknik çözümler ve teklif sahibinin işin yerine getirilmesinde kullanacağı avantajlı koşullar,

c) Teklif edilen işin özgülüğü.

gibi hususlarda yapılan yazılı açıklamaları dikkate alarak aşırı düşük teklifleri değerlendirir. Bu değerlendirme sonucunda, açıklamaları yeterli görülmeyen veya yazılı açıklamada bulunmayan istektilerin teklifi reddedilir." düzenlenmiş bulunmaktadır.

İlgili hüküm ve açıklamalardan; ihale komisyonunun sınır değeri altında kalan teklifleri aşırı düşük teklif olarak tespit edeceği ve bu teklif sahiplerinden Kurum tarafından belirlenen kriterlere göre teklifte önemli olduğunu tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntıları yazılı olarak isteyeceği, bu çerçevede; istenen açıklamanın niteliği dikkate alınarak, istektilere beş (5) iş gününden az olmak üzere makul bir süre verileceği anlaşılmıştır.

İdarece teklifi sınır değeri altında olan istektilere gönderilen 05.04.2023 tarihli yazıyla bu istektilerden aşırı düşük teklif açıklaması sunulmasının istendiği, söz konusu yazıda açıklamaların son teslim tarihinin 11.04.2023 olarak belirlendiği görülmüştür.

Bunu takiben, idarece yine teklifi sınır değeri altında olan istektilere gönderilen 11.04.2023 tarihli ve "Dedekik Barajı aşırı düşük savunması için dosya teslim süresi 3 iş günü verilmiş olup, teslim tarihi 11.04.2023 mesai bitimi olarak belirlenmiştir. Ancak 10.04.2023 tarihinde istekli firmamız idareme yazılı olarak yapmış olduğu süre uzatım talebi idaremece uygun görülmüştür. Bu sebep ile dosya teslim süresi 3 iş günü uzatılmıştır. Dosya teslim tarihi 14.04.2023 mesai bitimi olarak revize edilmiştir." ifadelerini içeren yazıyla aşırı düşük teklif açıklamalarına ilişkin teslim tarihinin 14.04.2023 olarak değiştirildiği görülmüştür.

Teklifi sınır değeri altında kalan istektilerden Burka Yap. Ene. San. ve Tic. A.Ş. - Ad İş Mak. İnş. Nak. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığının 11.04.2023 tarihinde, Gelmiş Yap. San. ve Tic. A.Ş.'nin 14.04.2023 tarihinde aşırı düşük teklif açıklamalarını idareye sunduğu, teklifi sınır değeri altında kalan diğer istektilerin ise aşırı düşük teklif açıklaması sunmadığı görülmüştür.

İdarece yapılan değerlendirme neticesinde anılan istektilere sunulan aşırı düşük teklif açıklamalarının uygun bulunmadığı anlaşılmıştır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri doğrultusunda istektilere aşırı düşük teklif açıklaması sunulması için idarece belirlenebilecek sürenin alt sınırının 3 iş günü olduğu, söz konusu sürenin üst sınırı için herhangi bir belirlenme yapılmadığı ve makul bir süre olarak kayıtlı idarenin takdirine bırakıldığı, ayrıca mevzuatta idarece belirlenen aşırı düşük teklif açıklama süresinin uzatılmasına engelleyen herhangi bir düzenlemenin de bulunmadığı, bu süre zarfında idarenden ek süre talebinin idarece uygun bulunması halinde aşırı düşük teklif sahibi istektilere bilgilendirilerek ek süre verilebileceği, somut durumda idarece yapılan süre uzatım talebinin idarece uygun bulunduğu ve bu hususun aşırı düşük teklif belirlenen istektilere bildirildiği, idarece şikâyet başvurusu üzerine alınan kararda da belirtildiği üzere süre uzatımının konulu dilekçenin idarenin kayıtlarına girdiği tarih olan 10.04.2023 tarihinde idareye teslim edilmiş herhangi bir aşırı düşük teklif açıklama dosyasının bulunmadığı, bu bağlamda idarece yapılan değerlendirme neticesinde teslim süresinin uzatılmasına karar verilmesinin eşitlik ilkesine bir aykırılık teşkil etmediği anlaşıldığından başvuru sahibi istektilerin iddialarının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Ayrıca, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendinde "Başvuru sahibinin iddialarının tamamlanması halinde, Kurul kararı ile itirazen şikâyet başvuru belirlenmiş başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kuruma yazılı talebi üzerine, bu talep tarihini izleyen otuz gün içinde Kurum tarafından itirazen şikâyet başvuru belirlenmiş iddiaları ve son dönem tarihine kadar geçen süre için faiz işlenir. Diğer hallerde başvuru bedeli iade edilmez.

Bu fıkranın (i) maddesiyle belirlenen bedel, idarece kabul edilmiş hiçbir durumda iade edilmez." hükmü yer almaktadır.

Aktarılan Kanun hükmüne göre, başvuru sahibinin itirazen şikâyete konu iddialarının tamamlanması halinde başvuru bedeli iadesinin söz konusu olabileceği dikkate alındığında, yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmeler neticesinde, başvuru sahibinin, iddialarında haklı bulunmadığı anlaşıldığından başvuru belirlenmiş başvuru sahibine iadesi için Kanunun öngördüğü şekilde "başvuru sahibinin iddialarının tamamlanması halinde" koşulunun gerçekleşmediği, dolayısıyla 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendi hükmü gereğince başvuru belirlenmiş iddialarının tamamlanması sonucuna varılmıştır.

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 Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

Düzeltilmiş karar verildi.