

aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında giyim bedeli için sunulan proforma fatura ve maliyet/satış tutarı tespit tutanağı ihale EK.05 gönderilmesi

ihale hukuk gerekçesi; idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanununun 28/1 maddesinde ise; 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,

Toplantı No	: 2012/038
Gündem No	: 114
Karar Tarihi	: 27.06.2012
Karar No	: 2012/MK-206

Sikayetçi:

Aksaray Anadolu Özel Güvenlik Eğitim Hiz. Ltd. Şti.

İhaleyi Yapan Daire:

Bozok Üniversitesi İdari ve Mali İşler Dairesi Başkanlığı

Başvuru Tarih ve Sayısı:

Başvuru Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 09.01.2012 tarih ve 2012/UH.I-263 sayılı kararı hakkında Ankara 1. İdare Mahkemesince verilen yürütmeyi durdurma kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması.

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Karar:

Bozok Üniversitesi İdari ve Mali İşler Dairesi Başkanlığınca 23.11.2011 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2011/167449 İKN'li "Özel Güvenlik Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Aksaray Anadolu Özel Güvenlik Eğitim Hiz. Ltd. Şti. tarafından, ihale üzerinde bırakılan Bozok V.İ.P. Kor. Güv. Org. Hiz. Ltd. Şti.'nin aşırı düşük teklif açıklamalarının mevzuata uygun olmadığı iddiasıyla 07.12.2011 tarihinde yapılan şikâyet başvurusunun idarenin 08.12.2011 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi tarafından 16.12.2011 tarih ve 53156 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuş, bu başvuru üzerine Kurulca alınan 09.01.2012 tarihli ve 2012/UH.I-263 sayılı kararda; Bozok V.İ.P. Kor. Güv. Org. Hiz. Ltd. Şti. tarafından yapılan aşırı düşük teklif açıklamalarının idarece uygun kabul edilmesinde mevzuata aykırılık görülmemiş, ancak bahse konu istekli tarafından aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında giyim bedeli için sunulan proforma fatura ve maliyet/satış tutarı tespit tutanağı (EK.05) gönderilmek suretiyle söz konusu belgelerde yer alan bilgilerin ticari hayatın olağan durumu ve ekonomik verilerle ilgili genel bilgilerle uyumlu olmadığı tespitinin incelenmek ve değerlendirilmek üzere mükellefin bağlı olduğu Ankara Kızılbey Vergi Dairesine ve TÜRMOB'a bildirilmesine karar verilmiştir.

Davacı Aksaray Anadolu Özel Güvenlik Eğitim Hiz. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 1. İdare Mahkemesinin 26.04.2012 tarihli ve E:2012/454 sayılı kararında; "...

Kamu İhale Kurumunun görevleri arasında, ihalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan süre içerisinde idarece yapılan işlemlerde, bu Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun olmadığına ilişkin şikâyetleri inceleyerek sonuçlandırmak sayılmıştır.

Yapılacak ihalelerde, saydamlık, rekabet, eşit muamele, güvenilirlik, gizlilik, kamuoyu denetimi, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanması ve kaynakların verimli kullanılması ilkeleri göz önünde bulundurulması gerekmektedir.

Dolayısıyla, açık bir şekilde ticari hayatın olağan akışına aykırı durumun görülmesi halinde, belirlenen temel ilkelere göre ihale yapılabilmesi için, Kurumca sadece belgelerin usule uygun olup olmadığı değil, gerçeğe uygunluğunun da araştırılması gerekmektedir.

Olayda; 60 personele verilmesi gereken giyecek bedeli olarak, ihaleyi yapan idarece yapılan piyasa araştırması sonucu, toplam giyim bedeli maliyeti 15.258,42-TL olarak belirlenmiştir. Ancak, ihale üzerinde kalan firmanın teklif ettiği tutarın ise 296,40-TL olduğu, SMMM tarafından onaylanan proforma faturada birim fiyat için belirlenen (Gömlek: 0,36; Pantolon:0,36; Kravat:0,06; Mont: 0,61; Ayakkabı: 0,61; Bot: 0,66; Kazak: 0,62; Kep ve Bere: 0,08) miktarların ticari hayatın olağan akışına aykırı olduğu görülmektedir.

Bu nedenle; her ne kadar proforma fatura Tebliğ'e uygun şekilde verilmiş ise de, ihaleyi yapan idarece yapılan piyasa araştırması sonucu belirlenen birim fiyatların çok altında olan ve ticari hayatın olağan akışına aykırı fiyatlar nedeniyle, davalı idarece, gerektiğinde, bu konuda piyasa araştırması ve ilgili yerlerden bilgi, belge istemek suretiyle, bu konuya ilişkin olarak, bu fiyat üzerinden mal alınmasının mümkün olup olmadığı yönünde araştırma yapmak suretiyle bir karar verilmesi gerekirken; salt Tebliğ'e uygun belge sunulması yeterli görülme suretiyle, davacının bu yöndeki itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemlerde hukuka aykırılık görülmemiştir. Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden, 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına" karar verilmiştir.

Anayasanın 138/4 üncü maddesinde, 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 hükmüne bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 28/1 maddesinde; 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 geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

- 1- Kamu İhale Kurulunun 09.01.2012 tarihli ve 2012/UH.I-263 sayılı Kararının iptaline,
- 2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda yeniden esasın incelenmesine, Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSES
Başkan

Ali Kemal AKKOÇ
Kurul Üyesi

Erkan DEMİRTAŞ
Kurul Üyesi

Ahmet ÖZBAKIR
Kurul Üyesi

Mehmet Zeki ADLI
Kurul Üyesi

Hasan KOCAGÖZ
Kurul Üyesi

Hamdi GÜLEÇ
Kurul Üyesi

Mehmet AKSOY
Kurul Üyesi