

İdarece ihalenin iptaline ilişkin gerekçelerinin neticesinde başvuru sahibine hitaben yazılan yazıda yaşanan finans sıkıntısı nedeni ile ileride hak ediş sonrası ödeme zorluğu sebebinden firmanızın zarara uğramaması için ihale iptal edilmiştir ifadelerine yer verildiği fakat iptal işleminin gerekçesinin açıkça ortaya konulması zarureti anlamında finans sıkıntısının kaynağının ne olduğu ihaleye ayrılan ödenekte bir sorunun bulunup bulunmadığı veya ihale konusu işin hakediş

ödemelerinin yapılmasına mani olacak bir durumun bulunup bulunmadığı hususlarında hukuki incelemeye imkân tanıyacak somut ve objektif bir gerekçeye yer verilmediği e-Değerlendirme için İhale Yetkilisi Kararı Nedeniyle ihalenin iptal edilmesi bildiriminde ise herhangi bir gerekçeye yer verilmeyerek tekliflerin elektronik ortamda alındığı ihalenin ihale yetkilisi tarafından iptal edildiğinin ifade edildiği bu itibarla idarece anılan gerekçelerle verilen ihalenin iptali kararının

**yerinde olmadığı sonucuna
varılmış olup ihalenin iptal
gerekçelerinin ve iptal
işleminin mevzuata uygun
olmadığı anlaşıldığından
idarenin ihalenin iptaline
ilişkin kararının iptaline
karar verilmesi gerektiği
sonucuna ulaşılmıştır**

Toplantı No	: 2020/017
Gündem No	: 38
Karar Tarihi	: 10.04.2020
Karar No	: 2020/UY.II-692

BASVURU SAHİBİ,
Cihan Cem METİN,

YEKİLİ,
Av. Ersel ERDİL,

İHALEYİ YAPAN İDARE,
TCDD Adana 6. Bölge Müdürlüğü,

BASVURUYA KONU İHALE,
2019/548184 İhale Kayıt Numaralı "Mamure – Fevzipaşa İstasyonları Arası Cam İzolatörlerin Silikonlu İzolatörle Değiştirilmesi" İhalesi

KURUMA YAPILAN İNCALANMA,
TCDD Adana 6. Bölge Müdürlüğü tarafından 27.11.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Mamure – Fevzipaşa İstasyonları Arası Cam İzolatörlerin Silikonlu İzolatörle Değiştirilmesi" ihalesine ilişkin olarak Cihan Cem Metin tarafından 13.03.2020 tarih ve 13528 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 13.03.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/501 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR,
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi:

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle; 16.12.2019 tarihinde tebliğ edilen kesinleşen ihale kararı ile ihalenin üzerlerinde bırakıldığı, 26.12.2019 tarihinde sözleşmeyi imzalamaya davet edildikleri ve sonrasında sözleşmeyi imzalamadıkları, 10.02.2020 tarihinde idare tarafından gönderilen yazı ile "e-değerlendirme için ihale yetkilisi kararı nedeniyle iptal edilmiştir" şeklinde ihalenin gereksiz iptal edildiği, idareye yaptıkları itiraz üzerine idare tarafından; Kamu İhale Kanunu'nun 48'nci maddesi uyarınca sözleşmenin geçerli olabilemesi için ihale yetkilisinin imzalamasının gerekli olduğu, yapılan finansman sıkıntısı nedeniyle ileride hakediş sonrası ödeme zorluğu sebebinden firmanın zarara uğramaması için ihalenin iptal edildiği cevabının verildiği, fakat herhangi bir yasal gerekçeyle bağlı kalmaksızın ihalenin iptalinin mevzuata aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir.

İptal gerekçeleri ile sınırlı olarak yapılan inceleme sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

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

Anılan Kanun'un "İhalenin karara bağlanması ve onaylanması" başlıklı 48'inci maddesinde "37 ve 38 inci maddelere göre yapılan değerlendirmelerde ihale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılır.

İhale komisyonu gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunar. Kararlar da istektilerin adları veya ticaret unvanları, teklif edilen bedeller, ihalenin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılmaması ise nedenleri belirtilir.

Ihale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder.
Ihale; kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılır." hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alanın;
a) Adı: Mamure – Fevzipaşa İstasyonları Arası Cam İzolatörlerin Silikonlu İzolatörle Değiştirilmesi

e) Miktarı: 1100 Adet Silikon Konsol İzolatörü Değişimi
Ayrıntılı Bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.
f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Osmaniye" düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptal edilmesi" başlıklı 34'üncü maddesinde "34.1. İhale komisyonu kararı üzerine İdare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez.

34.2. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum, bütün istektilere gerekçesiyle birlikte derhal bildirilir." düzenlemesi yer almaktadır.

Tekliflerin elektronik ortamda alındığı inceleme ihaleye 8 (sekiz) isteklinin katıldığı, 13.12.2019 tarihli ihale komisyon kararı ile teklifleri sınır değer altında olan 3 (üç) isteklinin teklifinin İdari Şartname'nin 33'üncü maddesinde yer alan "Sınır değerin altında teklif sunan istektilerin teklifleri açıklama istenilmeksizin reddedilecektir." düzenlemesi uyarınca değerlendirme dışı bırakıldığı, 1 (bir) isteklinin teklifinin ise ihaleye geçici teminat sunulmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı ve başvuru sahibi Cihan Cem Metin'in teklifinin ekonomik açıdan en avantajlı birinci teklif olarak belirlendiği, bahse konu komisyon kararının aynı tarihte ihale yetkilisi tarafından onaylandığı, 26.12.2019 tarihinde EKAP üzerinden tebliğ edilen "Sözleşmeye davet" konulu yazı ile başvuru sahibinin ihale konusu işe ilişkin sözleşmeyi imzalamaya davet edildiği,

Daha sonra, idare tarafından başvuru sahibine hitaben yazılan 10.02.2020 tarihli yazı ile "Mamure – Fevzipaşa İstasyonları Arası Cam İzolatörlerin Silikonlu İzolatörle Değiştirilmesi" işinde yapılan finans sıkıntısı nedeni ile ileride hak edip sonrası ödeme zorluğu sebebinden firmanızın zarara uğramaması için ihale iptal edilmiştir" ifadelerine yer verilerek suretiyle ihalenin iptal edildiğinin başvuru sahibine bildirildiği, aynı tarihte EKAP üzerinden yapılan "İhale kararının iptali" konulu tebliğat ile de "e-Değerlendirme için İhale Yetkilisi Kararı Nedeniyle" ifadesine yer verilerek suretiyle ihalenin iptal edildiğinin ihaleye katılan tüm istektilere bildirildiği, ihale işlen dosyası kapsamında ihalenin iptaline ilişkin başka herhangi bir belgeye rastlanılmadığı, bu itibarla ihalenin idare tarafından iptaline gerekçe olarak yukarıda aktarılan "yapılan finans sıkıntısı nedeni ile ileride hak edip sonrası ödeme zorluğu sebebinden zarara uğranılması" ve "e-Değerlendirme için İhale Yetkilisi Kararı Nedeniyle" gerekçelerinin dikkate alınması gerektiği anlaşılmıştır.

4734 sayılı Kanun'un temel ilkeleri belirleyen 5'inci maddesinde, idarelerin anılan Kanun'a göre yapılan ihalelerde saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumlu olduğu hükmü altına alınmıştır.

Öte yandan, aynı Kanun'un 48'inci maddesi uyarınca, ihale yetkilisinin, ihale komisyonu kararını onaylaması veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle ihaleyi iptal etmesi hususunda takdir yetkisi bulunmaktadır. Ancak bu takdir yetkisi mutlak ve sınırsız bir yetki niteliğinde olmadığından, takdir yetkilisinin anayasal ilkeler çerçevesinde, eşitlik ilkesine uygun şekilde, kamu yararı ve hizmet gerekleri gözetilerek kullanılması, tesis edilen işlemin gerekçesinin açıkça ortaya konulması gerekmektedir.

İdarece ihalenin iptaline ilişkin gerekçelerinin incelenmesi neticesinde; 10.02.2020 tarihinde başvuru sahibine hitaben yazılan yazıda "yapılan finans sıkıntısı nedeni ile ileride hak edip sonrası ödeme zorluğu sebebinden firmanızın zarara uğramaması için ihale iptal edilmiştir" ifadelerine yer verildiği, fakat iptal işleminin gerekçesinin açıkça ortaya konulması zarureti anlamında, finans sıkıntısının kaynağının ne olduğu, ihaleye ayrılan ödenekte bir sorunun bulunup bulunmadığı veya ihale konusu işin hakediş ödemelerinin yapılmasına mani olacak bir durumun bulunup bulunmadığı hususlarında, hukuki incelenmeye sakın tanınacak somut ve objektif bir gerekçeye yer verilmediği; "e-Değerlendirme için İhale Yetkilisi Kararı Nedeniyle" ihalenin iptal edilmesi bildirilmesinde ise herhangi bir gerekçeye yer verilmeyerek tekliflerin elektronik ortamda alındığı ihalenin ihale yetkilisi tarafından iptal edildiğinin ifade edildiği, bu itibarla sadece anılan gerekçelerle verilen ihalenin iptali kararının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, başvuruya konu ihalenin iptal gerekçelerinin ve iptal işleminin mevzuata uygun olmadığı anlaşıldığından, idarenin ihalenin iptaline ilişkin kararının iptaline karar verilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

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,

İdarenin ihalenin iptali kararının iptaline,

Öybirliği ile karar verildi.