

**fırmanın söz konusu araçların yakıt ve yağ tüketim değerlerine ilişkin olarak hukuken geçerli belgelere dayalı olarak yaptığı aşırı düşük açıklaması uygun görölmek suretiyle teklifinin değerlendirmeye alınması**

Toplantı No	: 2013/074
Gündem No	: 36
Karar Tarihi	: 20.11.2013
Karar No	: 2013/MK-364

**Şikayetçi:**

Aysis Atık Yönetim Sistemleri Sosyal Hizmetler Temizlik Organizasyon Nakliyat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi

**İhaleyi Yapan Daire:**

Atakum Belediyesi Temizlik İşleri Müdürlüğü

**Başvuru Tarih ve Sayısı:**

**Başvuru Konu İhale:**

Kamu İhale Kurulunun 18.02.2013 tarih ve 2013/UH.II-1054 sayılı kararı hakkında Ankara Bölge İdare Mahkemesince verilen 11.09.2013 tarihli Y.D. itiraz no:2013/4396 sayılı yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasına ilişkin ilişkin Kurul kararı alınması.

**Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:**

**Karar:**

Atakum Belediyesi Temizlik İşleri Müdürlüğü'nce 17.12.2012 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan 2012/156741 İKN'li "Temizlik Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Aysis Atık Yönetim Sistemleri Sosyal Hizmetler Temizlik Organizasyon Nakliyat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'nin 08.01.2013 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 09.01.2013 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 21.01.2013 tarih ve 2674 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 21.01.2013 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 18.02.2013 tarihli ve 2013/UH.II-1054 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Aysis Atık Yönetim Sistemleri Sosyal Hizmetler Temizlik Organizasyon Nakliyat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi tarafından anılan Kurul kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 17. İdare Mahkemesinin 17.07.2013 gün ve E:2013/579 sayılı kararı ile yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verilmiştir.

Ankara 17. İdare Mahkemesinin kararına karşı, davacı tarafından Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itirazda bulunulmasının üzerine, Ankara Bölge İdare Mahkemesinin 11.09.2013 tarihli ve Y.D. itiraz No:2013/4396 sayılı kararında "İncelenen olayda başvuru sahibi tarafından sunulan aşırı düşük teklif açıklamasında, isteklinin birim fiyat teklif cetvelinin birinci sırasında yer alan "Hidrolik Sıkıştırılmalı Çöp Kamyonu (En Az 10 m3 Atık Kapasiteli) Çalıştırılması" kalemine ilişkin olarak, söz konusu aracın 1 saatlik yakıt tüketimi için 5,91 lt/saat, 1 saatlik madeni yağ benzin üstübu değeri için 0,439 lt/saat öngörüldüğü, saatlik tüketime ilişkin bu verileri tevsik etmek üzere, Kayseri Makine Mühendisleri Odasından alınan bir raporun sunulduğu; birim fiyat teklif cetvelinin üçüncü sırasında yer alan "Kontrol Aracı Mini Damper Çöp Toplama Aracı (3 m3 Atık Kapasiteli) Çalıştırılması" kalemi için de aynı yöntem kullanılarak birim fiyatın açıklandığı anlaşılmış olup, gerek idarenin ve gerekse Kamu İhale Kurulu'nun Kayseri Makine Mühendisleri Odasından alınan bu raporda sunulan verilerin ihale konusu işte kullanılacak araçlar için hesaplanan tüketim miktarları olup olmadığı hususunun belirsiz olduğu sonucuna ulaşıldığı ve dolayısıyla anılan belgenin Kamu İhale Genel Tebliğinde sayılan tevsik edici belgelerden sayılmamak suretiyle davacının aşırı düşük teklif açıklamasının kabul edilmediği anlaşılmıştır.

Davacının yaptığı aşırı düşük teklif açıklamasında, yukarıda belirtilen araçların 1 saatlik yakıt tüketimi için 5,91 lt/saat, 1 saatlik madeni yağ benzin üstübu değeri için 0,439 lt/saat öngörüldüğü; tüketim değerlerine ilişkin bu verileri tevsik etmek üzere, Kayseri Makine Mühendisleri Odasından alınan bir raporun sunulduğu; başvuru sahibinin itirazın şikâyet dilekçesi ekinde ayrıca söz konusu araçların perakende satışını yapan iki ayrı firmadan alınmış, ihale konusu işte kullanılacak araçların yakıt tüketim değerlerine ilişkin bir belge veya katalogun verilemeyeceğine ilişkin belgelerin de ibraz edildiği tespit edilmiştir. TMMOB Makine Mühendisleri Odası Örgüt Kuruluş Görev ve Yetki Yönetmeliği'nin 33.5 maddesinde, makine mühendisleri odası şube örgütünün görevleri arasında bilirkişilik ve ekspertizlik hizmetleri yapmanın sayıldığı anlaşıldığından, kamu kurumu niteliğinde bir meslek kuruluşu olan Kayseri Makine Mühendisleri Odasından alınan bu teknik raporun yukarıda anılan Tebliğin 79.4.2.3'üncü maddesinin son paragrafında yer alan açıklamalar kapsamında, tevsik edici belge olarak kabul edilmesi gerektiği açıktır. Bu durumda davacı firmanın söz konusu araçların yakıt ve yağ tüketim değerlerine ilişkin olarak hukuken geçerli belgelere dayalı olarak yaptığı aşırı düşük açıklaması uygun görülmemek suretiyle teklifinin değerlendirmeye alınması yönünde "düzeltici işlem belirlenmesi" gerekirken aksi yönde tesis olunan davalı Kurul kararında yasal isabet olmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçeleriyle Ankara 17. İdare Mahkemesinin 17.07.2013 gün ve E:2013/579 sayılı kararın kaldırılmasına ve yürütmenin 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 hükme bağlanmıştır.

Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28/1'inci maddesinde; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eyleme 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;

1- 18.02.2013 tarihli ve 2013/UH.II-1054 sayılı Kurul kararının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

<b>Mahmut GÜRSES</b> Başkan		
<b>Kazım ÖZKAN</b> II. Başkan	<b>Ali Kemal AKKOÇ</b> Kurul Üyesi	<b>Erkan DEMİRTAŞ</b> Kurul Üyesi
<b>Ahmet ÖZBAKIR</b> Kurul Üyesi	<b>Mehmet Zeki ADLI</b> Kurul Üyesi	<b>Hasan KOCAĞÖZ</b> Kurul Üyesi
<b>Hamdi GÜLEÇ</b> Kurul Üyesi	<b>Mehmet AKSOY</b> Kurul Üyesi	