

**;idarece aşırı düşük teklif
sorgulaması yapılmadan
ihalenin sonuçlandırılmasının
hukuka aykırı olduğu ileri
sürülerek iptali istemiyle
açılan dava**

T.C.

ANKARA

5. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011/1733

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : Işıklar Müteahhitlik Besicilik Med i k al
İnşaat Temizlik Y emekçilik San ayi ve Tic aret Limited
Şirketi

VEKİLİ : Av. Belda Arslan

Ataköy 9. Kısım Mah. Hanımelı S o k. A-17-
A Blok K:4 D:22 Ataköy Bakırköy/İSTANBUL

KARŞI TARAF (DAVALI) : Kamu İhale Kurumu ANKARA

VEKİLİ : Av . Meltem Zorba (Aynı adreste)

İSTEMİN ÖZETİ : Kozluk Devlet Hastanesi Başhekimliği
tarafından 25.05.2011 günü açık ihale usulü ile yapılan
“Malzemeli Yemek Hazırlama, Dağıtım ve Sonrası Hizmet Alımı”
ihalesine ilişkin olarak yapılan itirazın şikayet başvurusunun
reddine ilişkin 18.07.2011 gün ve 2011/UH.III-2436 sayılı

işlemin; idarece aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan ihalenin sonuçlandırılmasının hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istemiyle açılan davada yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMA NIN ÖZETİ : Uyuşmazlık konusu ihalede geçerli teklif sahibi isteklilerce sunulan fiyatlara ve yaklaşık maliyete göre, ihale üzerinde bırakılan firmanın teklif fiyatının, yaklaşık maliyetin %61,79'u, diğer tekliflerin ortalamasının %74,26'sı olduğu, bu nedenle diğer tekliflere ve yaklaşık maliyete göre aşırı düşük teklif bulunmadığı, teklifler ile ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanması ve kaynakların verimli kullanılmasından sorumlu olan idarenin takdir yetkisi değerlendirildiğinde ihale işlemlerinde mevzuata aykırılık bulunmadığı değerlendirilerek tesis edilen işlemlerde hukuka aykırılık bulunmadığı belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 5. İdare Mahkemesi 'nce gereği görüldü:

Dava, Kozluk Devlet Hastanesi Başhekimliği tarafından 25.05.2011 günü açık ihale usulü ile yapılan "Malzemeli Yemek Hazırlama, Dağıtım ve Sonrası Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak yapılan itirazın şikayet başvurusunun reddine ilişkin 18.07.2011 gün ve 2011/UH.III-2436 sayılı işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun Aşırı düşük teklifler başlıklı 38. maddesinde, ihale komisyonunun verilen teklifleri 37 nci maddeye göre değerlendirdikten sonra, diğer tekliflere veya idarenin tespit ettiği yaklaşık maliyete göre teklif fiyatı aşırı düşük olanları tespit edeceği, bu teklifleri reddetmeden önce, belirlediği süre içinde teklif sahiplerinden teklifte önemli olduğunu tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntıları yazılı olarak isteyeceği, ihale komisyonunun; a) İmalat sürecinin, verilen hizmetin ve yapım yönteminin

ekonomik olması, b) Seçilen teknik çözümler ve teklif sahibinin mal ve hizmetlerin temini veya yapım işinin yerine getirilmesinde kullanacağı avantajlı koşullar, c) Teklif edilen mal, hizmet veya yapım işinin özgünlüğü, hususlarında belgelendirilmek suretiyle yapılan yazılı açıklamaları dikkate alarak, aşırı düşük teklifleri değerlendireceği, bu değerlendirme sonucunda, açıklamaları yeterli görülmeyen veya yazılı açıklamada bulunmayan isteklilerin tekliflerinin reddedileceği, ihale komisyonunun, aşırı düşük tekliflerin tespiti ve değerlendirilmesinde Kurum tarafından belirlenen kriterleri esas alacağı, Kurumun bu maddenin uygulanmasında; aşırı düşük tekliflerin tespiti, değerlendirilmesi ve ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla sınır değer veya sorgulama kriterleri ya da ortalamalar belirlemeye yetkili olduğu hükme bağlanmıştır.

04.03.2009 gün ve 27159 Mükerrer sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin Yaklaşık maliyetin hesaplanması ve güncellenmesi başlıklı 9. maddesinde, (1) Birim fiyat üzerinden teklif alınan ihalelerde;

a) Her bir iş kaleminin miktarını ve gerçekleştirilmesine ilişkin şartları gösteren bir cetvel hazırlanır. Bu cetvelde her bir iş kaleminin adı, birimi, birim fiyatı ve bu fiyata dahil olan maliyetler ile varsa diğer unsurlar gösterilir.

b) Birim fiyata dahil olan maliyetler, iş kalemi ile ilgili bütün unsurları içerecek şekilde düzenlenir ve bu iş kalemine dahil olmayan başka giderler öngörülmez.

(2) Götürü bedel üzerinden teklif alınan ihalelerde, işin gerçekleştirilmesine ilişkin şartları gösteren bir cetvel hazırlanır. Bu cetvelde işçilik ile varsa malzeme, ekipman ve diğer unsurlar için belirlenen fiyatlar ve bu fiyata dahil olan maliyetler gösterilir.

(3) Hizmetin gerçekleştirilmesi için gerekli olan iş

kalemlerine veya iş gruplarına ilişkin miktarların tespit edilen fiyatlarla çarpımı sonucu bulunan tutarların toplanması ile elde edilen genel toplam tutar, sözleşme giderleri ve genel giderler ile KDV hariç olarak belirlenir. Bulunan bu tutara işin niteliği dikkate alınarak % 20 oranını geçmemek üzere yüklenici kârı eklenir. Bu tutar, kâr hariç belirlenen genel toplam tutar üzerinden hesaplanan sözleşme giderleri ve genel giderler ile toplanarak yaklaşık maliyet hesaplanır. Buna ilişkin hesap cetveli hazırlayanlarca imzalandıktan sonra, ihale onay belgesinin ekine konularak ihale yetkilisine sunulur. Yüklenici için öngörülen kar tutarının bu cetvelde gösterilmesi zorunludur.

(4) Yaklaşık maliyetin, hesaplandığı tarihten itibaren ihalenin ilk ilan veya davet tarihine kadar güncelliğini kaybettiği durumlarda, işi oluşturan unsurlara ilişkin maliyetler idarelerce, Türkiye İstatistik Kurumu aylık ÜFE Genel Endeksi (2003=100 Üretici Fiyatları Endeksi G satırındaki endeks) üzerinden güncellenir.

(5) Asgari ücret ve diğer işçilik maliyetlerinde ilgili mevzuatından kaynaklanan değişiklikler nedeniyle yaklaşık maliyetin ihale tarihine kadar geçen sürede değişikliğe uğradığının belirlenmesi durumunda, gerekçesi belirtilmek suretiyle ihale komisyonu tarafından, bu maliyetler dikkate alınarak yaklaşık maliyet güncellenir, hükmü yer almaktadır.

Dosyanın incelenmesinden, Kozluk Devlet Hastanesi Başhekimliği tarafından 25.05.2011 günü açık ihale usulü ile yapılan "Malzemeli Yemek Hazırlama, Dağıtım ve Sonrası Hizmet Alımı" ihalesinde yaklaşık maliyetin, piyasa fiyatlarının ortalaması esas alınarak toplam 637.195,65 TL olarak belirlendiği, ihaleye 20 isteklinin teklif verdiği, 12 isteklinin teklifinin geçerli kabul edilerek değerlendirmeye alındığı, ihalenin, teklif bedeli 393.750,00 TL olan Enesim Yapı İnş. Pet. Gıda Taah. Teks. Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti üzerinde bırakılması üzerine en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlenen davacı şirket tarafından, ihalenin, aşırı düşük teklif fiyatı

hakkında açıklama istenmeyen isteklinin üzerinde bırakılmasında hukuka uyarlık bulunmadığı ileri sürülerek yapılan 13.06.2011 günlü şikayet başvurusunun, birinci avantajlı firma Enesim Yapı İnş. Pet. Gıda Taah. Teks. Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti'nin teklifinin mevzuata uygun olduğu ve ihale konusu işin idari ve teknik şartnameye uygun olarak yerine getirilmesini sağlayacak yeterlikte olduğu gerekçesiyle reddedilmesi üzerine davalı idareye yapılan itirazın şikayet başvurusunun da dava konusu 18.07.2011 gün ve 2011/UH.III-2436 sayılı işlemle reddedilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, uyuşmazlık konusu ihalede yaklaşık maliyetin 637.195,65 TL olarak belirlendiği, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 9. maddesi uyarınca azami %20 oranında kâr olduğu kabulüyle hesaplanan kârsız yaklaşık maliyetin 530.996,38 TL olduğu, ihalenin üzerinde bırakıldığı Enesim Yapı İnş. Pet. Gıda Taah. Teks. Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti'nin teklif ettiği 393.750,00 TL'nin , yaklaşık maliyetin %61,79'u, diğer tekliflerin ortalamasının (530.168,67 TL) %74,26'sı olduğu, bu nedenle teklifin aşırı düşük değerlendirilmediği aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan ihalenin adı geçen firma üzerinde bırakılmasının idarenin takdir yetkisinde olduğu gerekçesiyle dava konusu işlemin tesis edildiği görülmektedir.

Bu durumda, her ne kadar davalı idarece, aşırı düşük tekliflerin tespiti ve değerlendirilmesi yetkisinin ihale komisyonunda olduğu, bu konuda idarelere takdir yetkisi verildiği, yaklaşık maliyet ve diğer isteklilerin tekliflerinin ortalaması ile ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin birbirine yakın olduğu ileri sürülmekte ise de, ihale üzerinde bırakılan firmanın teklifinin kârsız yaklaşık maliyetin altında olduğu görüldüğünden, verilen tekliflerin şartnamede belirtilen hususları taşıyıp taşımadığı hususlarında aşırı düşük teklif sorgulaması yapılabilmesi amacıyla düzeltici işlem belirlenmesi yolunda işlem tesis

edilmesi gerekirken aksi yolda tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 sayılı Kanununun 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütmesinin durdurulmasına** , kararın tebliğinden itibaren **7 gün** içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere , oybirliği yle karar verildi.

Başkan ALİ ÇATAL 38462	Üye ZİYA ÖCAL 101563	Üye NURAY AVCIOĞLU 107161
------------------------------	----------------------------	---------------------------------