

ihale dokümanında yer alan ihalenin aşırı düşük açıklaması istenilmeksizin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi üzerinde bırakılacağı şeklindeki düzenlemenin dayanağı olan Yönetmeliği'nin değişik 60. maddesinin ikinci, üçüncü ve dördüncü fıkrasının yürütülmesinin Daire kararıyla durdurulduğu ileri sürülmekte ise de; davacı da dâhil olmak üzere istekli olabilecekler tarafından ihale dokümanının bu hâliyle satın alındığı ve süresi içinde itiraz edilmeyerek

kesinleştigi, ihaleye verilen tekliflerin ihale dokümanının tamamen okunup kabul edilmek suretiyle verildiği, öte yandan, Yönetmeliğin yürütülmesi durdurulan hükümlerinin ihalenin ilan tarihi olan 29.01.2015 tarihinde yürürlükte olduğu da dikkate alındığında, davacıların itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemlerde hukuka aykırılık bulunmamaktadır...” gerekçesiyle mahkeme kararının bozulmasına karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2017/019
Gündem No	: 71

Karar Tarihi	: 19.04.2017
Karar No	: 2017/MK-131

<u>Şikayetçi:</u>	
Altınova Tuğra İnş. Enr. Nak. Mad. Ürt. Paz. San. Ve Tic. A.Ş. – Hi-Ka Nakliye İnş. Taah. Mad. Turz. Pet. Ürn. İth. İhr. San. Ve Tic. Ltd. Şti.	
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>	
Karayolları Genel Müdürlüğü 9.Bölge Müdürlüğü	
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>	
27.03.2015 / 28744	
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>	
2015/6925 İhale Kayıt Numaralı “Şanlıurfa Çevre Yollarında; “Diyarbakır Köprülü Kavşağı” Ve “Akçakale Köprülü Kavşağı”, Toprak İşleri, Sanat Yapıları, Drenaj İşleri Ve Otokorkuluk Yapılması” İhalesi	
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>	
<u>Karar:</u>	

Karayolları Genel Müdürlüğü 9. Bölge Müdürlüğü tarafından 09.03.2015 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2015/6925 ihale kayıt numaralı Şanlıurfa Çevre Yollarında; "Diyarbakır Köprülü Kavşağı" ve "Akçakale Köprülü Kavşağı", Toprak İşleri, Sanat Yapıları, Drenaj İşleri ve Otokorkuluk Yapılması ihalesine ilişkin olarak Altınova Tuğra İnş. Enr. Nak. Mad. Ürt. Paz. San. ve Tic. A.Ş. – Hi-Ka Nakliye İnş. Taah. Mad. Turz. Pet. Ürn. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. Ortak Girişiminin 16.03.2015 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 20.03.2015 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 27.03.2015 tarih ve 28744 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 27.03.2015 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.06.2015 tarihli ve 2015/UY.III-1705 sayılı karar ile; "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Altınova Tuğra İnş. Enr. Nak. Mad. Ürt. Paz. San. ve Tic. A.Ş. – Hi-Ka Nakliye İnş. Taah. Mad. Turz. Pet. Ürn. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 2. İdare Mahkemesinin 27.11.2015 tarihli ve E:2015/1874, K:2015/1784 sayılı kararında yer verilen gerekçelerle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Ankara 2. İdare Mahkemesinin 27.11.2015 tarihli ve E:2015/1874, K:2015/1784 sayılı kararının gereklerinin yerine getirilmesini teminen 25.05.2016 tarihli ve 2016/MK-214 sayılı Kurul kararının alındığı, söz konusu Kurul kararı ile 17.06.2015 tarih ve 2015/UY.III-1705 sayılı kararın iptaline karar verildiği anlaşılmıştır.

Ankara 2. İdare Mahkemesinin 27.11.2015 tarihli ve E:2015/1874, K:2015/1784 sayılı kararının Kurum tarafından temyiz edilmesi neticesinde Danıştay 13. Dairesi tarafından verilen 10.04.2017 tarihli ve E:2016/2963, K:2016/4350 sayılı kararında yer verilen "...4734 sayılı Kanun'un 38. maddesinin 4. fıkrası dayanak alınarak Kamu İhale Kurumu'nca gerçekleştirilen Yönetmelik değişikliğiyle yapım işi ihalelerinde aşırı düşük teklif sahiplerinden açıklama isteme zorunluluğu kaldırılmış, yapım işinin yaklaşık maliyetine göre

idarelere takdir yetkisi tanınmış, söz konusu yetkinin idarelerce nasıl kullanılacağı da ihale ilanında ve dokümanında hüküm bulunması şartına bağlanmıştır.

Dava konusu ihalede idari şartnamenin 33.2 maddesinde ihalenin Kanun'un 38. maddesinde öngörülen açıklama (aşırı düşük teklif açıklaması) istenilmeksizin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi üzerinde bırakılacağı açıkça düzenlenmiştir.

Uyuşmazlık konusu olayda, davacı tarafından, ihale dokümanında yer alan ihalenin aşırı düşük açıklaması istenilmeksizin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi üzerinde bırakılacağı şeklindeki düzenlemenin dayanağı olan Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin değişik 60. maddesinin ikinci, üçüncü ve dördüncü fıkrasının yürütülmesinin Dairemizin 17.02.2015 tarih ve E:2014/2580 sayılı kararıyla durdurulduğu ileri sürülmekte ise de; davacı da dâhil olmak üzere istekli olabilecekler tarafından ihale dokümanının bu hâliyle satın alındığı ve süresi içinde itiraz edilmeyerek kesinleştiği, ihaleye verilen tekliflerin ihale dokümanının tamamen okunup kabul edilmek suretiyle verildiği, öte yandan, Yönetmeliğin 17.02.2015 tarihinde yürütülmesi durdurulan hükümlerinin ihalenin ilan tarihi olan 29.01.2015 tarihinde yürürlükte olduğu da dikkate alındığında, davacıların itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmamaktadır..." gerekçesiyle mahkeme kararının bozulmasına karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'üncü maddesinin dördüncü fıkrasında, 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'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin 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 geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

- 1- Kamu İhale Kurulunun 25.05.2016 tarihli ve 2016/MK-214 sayılı kararının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince, itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.

