

İhalede, kanunda düzenlenmeyen bir belgenin yönetmelik hükümleri ile istenilmesi, (bazı iş kalemlerine ait olarak isteklilerin analiz sunulmasının istenmesi)

Karar Veren Mahkeme: Danıştay 13. Dairesi

Karar Tarihi: 09.01.2009

Karar Sayısı: E:2006/731, K: 2009/116

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nda, 05.12.2008 tarih ve 27075 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 5812 sayılı Kanun'la yapılan değişiklik kapsamında da "ihaleye katılımıda yeterlik" kriterlerini belirleyen 10. maddede "analizlerin de istenebileceğine" ilişkin bir düzenlemenin yer almadığı görülmektedir.

04.03.2009 tarihinde yürürlüğe giren Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği ile yürürlükten kaldırılan 11.09.2003 tarihli 25226 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 34.maddesinin 3.fıkrasında yer alan "...isteklilerden tekliflerinin ekinde ..."sözcüklerinin iptali istemiyle açılan davada Danıştay 13. Dairesinin 09.01.2009 tarih ve E:2006/731, K: 2009/116 sayılı kararı ile "4734 sayılı Kanunun ihaleye katılım kurallarını düzenleyen bölümünde yer alan 10.maddesinin (h) fıkrası uyarınca

isteklilerin, tekliflerinin ekinde istenilen belgeleri vermemeleri halinde, ihale dışı bırakılmaları sonucu doğuracağından, Yasa'da düzenlenmeyen bir belgenin yönetmelik hükmü ile istenebilecek belgeler kapsamına dâhil edilmesine hukuken olanak bulunmadığı, bu itibarla teklifler değerlendirildikten sonra, ancak aşırı düşük tekliflerin varlığı halinde Kanunun 38. maddesi uyarınca istenmesi mümkün olan analizlerin böyle bir durumun ortaya çıkıp çıkmayacağını belli olmadığı tekliflerin verilmesi aşamasında, bir ihaleye katılım şartı olarak istenilmesine olanak sağlayan Yönetmelik hükmünde yer alan "...isteklilerden tekliflerinin ekinde..." ibaresinde hukuka uyarlık bulunmadığı" gerekçesiyle iptaline karar verildiği, bu nedenle Kanunda düzenlenmeyen bir belgenin Yönetmelik hükümleri ile istenebilecek belgeler kapsamına dâhil edilmesine hukuken olanak bulunmadığı, ancak yukarıda anılan 04.03.2009 tarih ve 27159 Mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 30.maddesinin 1.fıkrasının (p) bendiyle idare tarafından isteklilerden aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesi ile sözleşmenin uygulanması aşamasında kullanılmak üzere teklif birim fiyatlı işlerde, teklif edilen fiyatlara ilişkin olarak idarenin tanımladığı her bir iş kaleminin yapım şartlarına göre ihale dokümanı kaleminde verilen analiz formatına uygun analizlerin isteneceğinin belirtildiği, incelenen uyuşmazlıkta da belirtilen bu hükümler doğrultusunda hazırlanan ihale dokümanı uyarınca ihaleye teklif veren N... A.Ş. ve T... A.Ş. ile D... Ltd. Şti. nin bazı iş kalemlerine ait olarak analiz sunmadığı, eksik sunduğu veya sunduğu analizlerde hatalar bulunduğu gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı görülmüştür.

Bu durumda, 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 10.maddesinde, analizlerin istenebileceğine ilişkin düzenlemenin yer almadığı, Kanunda düzenlenmeyen bir belgenin Yönetmelik ve tebliğ hükümleri ile istenebilecek belgeler kapsamına dâhil edilmesine hukuken olanak bulunmadığından, dava konusu kurul kararının, ihaleye teklif veren adı geçen üç firmanın, bazı iş

kalemlerine ait olarak analiz sunmadığı, eksik analiz sunduğu veya sunduğu analizlerde hatalar bulunduğu gerekçesiyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılarak geriye kalan teklifler esas alınarak sınır değerin tespit edilmesi ve bu şekilde tespit edilen sınır değeri baz alınarak en avantajlı teklifin belirlenmesi ve ihalenin sonuçlandırılmasında hukuka uyarlık bulunmamaktadır... gerekçesi ile "itirazın kabulüne, Ankara ...İdare Mahkemesi'nin ...sayılı kararının kaldırılmasına... dava konusu işlemin teminat alınmaksızın yürütmesinin durdurulmasına" karar verilmiştir.