

iptal kararında yer alan gerekçeler göz önüne alındığında, isteklilerden teklifleri ekinde analiz istenilemeyeceği, analizlerin ancak aşırı düşük teklif sorgulaması aşamasında istenebileceği, bakılan uyuşmazlıkta da davacı tarafından aşırı düşük teklif sorgulaması aşamasında sunulan analizlerin mevzuata uygun olarak hazırlandığının ihaleyi yapan idarece de kabul edildiği görüldüğünden, davacının teklifi ekinde sunmuş olduğu analizlerin mevzuata uygun olarak

hazırlanmadığından bahisle aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan değerlendirme dışı bırakılması gerektiğine ilişkin dava konusu işlemlerde ve bu işlemin iptali istemiyle açılan davanın reddi yolundaki temyize konu Mahkeme kararında hukuka uygunluk görülmemiştir. Açıklanan nedenlerle; temyiz isteminin kabulü ile 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca Mahkeme kararının BOZULMASINA, yeniden bir karar verilmek

üzere dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesi

Toplantı No	: 2015/030
Gündem No	: 17
Karar Tarihi	: 14.05.2015
Karar No	: 2015/MK-204

<u>Şikayetçi:</u>
KOFOĞLU MÜH. PROJE İNŞ. VE TİC.LTD.ŞTİ
<u>İhaleyi Yapan Daire:</u>
DSİ 22. BÖLGE MÜDÜRLÜĞÜ 221.ŞUBE MÜDÜRLÜĞÜ
<u>Başvuru Tarih ve Sayısı:</u>
15.12.2008 / 35891
<u>Başvuruya Konu İhale:</u>
2008/137512 İhale Kayıt Numaralı "TRABZON DEĞİRMENDERE VADİSİ ISLAHI 1. KISIM ISLAHI TAŞKIN KORUMA İNŞ. YAPIM İŞİ" İhalesi
<u>Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:</u>
<u>Karar:</u>

Dsi 22. Bölge Müdürlüğü 221. Şube Müdürlüğü tarafından 08.10.2008 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2008/137512 İKN'li "Trabzon Değirmendere Vadisi Islahı 1. Kısım Taşkın Koruma İnşaatı Yapım İşi" ihalesine ilişkin olarak Kofoglu Müh. Proje İnş. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 15.12.2008 tarih ve 35891 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 09.12.2008 tarihli dilekçe ile itirazın şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 26.01.2009 tarihli ve 2009/UY.I-427 sayılı kararı ile, "4734 sayılı Kanununun 56 ncı maddesinin ikinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun uygun bulunmadığına" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali istemiyle Kofoglu Müh. Proje İnş. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 13. İdare Mahkemesinin 28.10.2009 tarihli ve E:2009/210, K:2009/1265 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmiştir. Bu kararın davacı tarafından temyiz edilmesi üzerine Danıştay 13. Dairesi 03.03.2015 tarihli ve E:2010/593, K:2015/812 sayılı kararı ile; "İhale tarihinde yürürlükte bulunan 11.09.2003 tarih ve 25226 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan (mülga) Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İstenecek Belgeler" başlıklı 34. maddesinin 4. fıkrasında, "Ayrıca, aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesinde ve sözleşmenin uygulanması aşamasında kullanılmak üzere, idarelerce isteklilerden tekliflerinin ekinde; anahtar teslimi götürü bedel işlerde, teklif bedelini oluşturan iş kalemleri ve/veya iş gruplarına ait miktarlar ve bunlara ait birim fiyatlar ile bu fiyatlara ilişkin idarenin tanımladığı yapım şartlarına uygun analizler ve teklif bedelini gösteren hesap cetveli; teklif birim fiyatlı işlerde ise, teklif edilen fiyatlara ilişkin idarenin tanımladığı yapım şartlarına uygun analizler, istenebilir." kuralına; uyumsuzluk konusu ihaleye ait idari şartnamenin "Diğer Hususlar" başlıklı 59.4 maddesinde ise, "4734 ve 4735 sayılı Kanunlar ve bu çerçevede Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği hükümlerine göre gerçekleştirilen ihalelerde, aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesi ve sözleşmenin uygulanması aşamalarında kullanılmak üzere ihale teklif dosyasında istekliler teklif ettikleri fiyatlara ilişkin olarak analizlerini ihale teklif dosyasında idareye sunacaklardır." kuralına yer verilmiştir.

Dairemizin 09.01.2009 tarih ve E:2006/731, K:2009/116 sayılı kararıyla; 4734 sayılı Kanun'un ihaleye katılım kurallarını düzenleyen bölümünde yer alan 10. maddesinin (h) fıkrası uyarınca isteklilerin, tekliflerinin ekinde istenilen belgeleri vermeleri hâlinde, ihale dışında bırakılmaları sonucunun doğacağı, Kanun'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 hâlinde Kanun'un 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 uygunluk bulunmadığı gerekçesiyle anılan ibarenin iptaline karar verilmiştir.

Bu durumda, Dairemizin anılan Yönetmelik hükmüne ilişkin iptal kararında yer alan gerekçeler göz önüne alındığında, isteklilerden teklifleri ekinde analiz istenilemeyeceği, analizlerin ancak aşırı düşük teklif sorgulaması aşamasında istenebileceği, bakılan uyumsuzlukta da davacı tarafından aşırı düşük teklif sorgulaması aşamasında sunulan analizlerin mevzuata uygun olarak hazırlandığının ihaleyi yapan idarece de kabul edildiği görüldüğünden, davacının teklifi ekinde sunmuş olduğu analizlerin mevzuata uygun olarak hazırlanmadığından bahisle aşırı düşük teklif sorgulaması yapılmadan değerlendirme dışı bırakılması gerektiğine ilişkin dava konusu işlemin iptali istemiyle açılan davanın reddi yolundaki temyize konu Mahkeme kararında hukuka uygunluk görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; temyiz isteminin kabulü ile 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca Ankara 13. İdare Mahkemesi'nin 28.10.2009 tarih ve E:2009/210, K:2009/1265 sayılı kararının BOZULMASINA, yeniden bir karar verilmek üzere dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine," şeklinde karar vererek Ankara 13. İdare Mahkemesinin 28.10.2009 tarihli ve E:2009/210, K:2009/1265 sayılı kararının bozulmasına karar vermiştir.

Anayasa'nın 138'inci 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 hükmüne bağlanmıştır.

Öte yandan 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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 geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle;

- 1) Kamu İhale Kurulunun 26.01.2009 tarihli ve 2009/UY.I-427 sayılı kararının iptaline,
- 2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine, Oybirliği ile karar verildi.

Kazım ÖZKAN
Başkan V.
II. Başkan

Ahmet ÖZBAKIR
Kurul Üyesi

Mehmet Zeki ADLI
Kurul Üyesi

Hasan KOCAĞÖZ
Kurul Üyesi

Hamdi GÜLEÇ
Kurul Üyesi

Mehmet AKSOY
Kurul Üyesi