

**kurum yazısıyla teşekkür edilerek bu konudaki yeterliliği kabul edilmiş ve en uygun teklifi veren firmanın üzerine yapılan ihalenin, “Avrupa Güvenlik Ve İşbirliği Konferansı’nın organizasyon hizmetini yaparak yeterliliklerini kanıtlamış firmaların tercih edileceği” şeklindeki gerekçesinin ihalenin iptaline yeterli olamayacağı hakkında**

DAİRE: 10 / KARAR NO: 2002/4371 ESAS NO: 2000/6079 / TARİHİ: 14.11.2002

## **ÖZET**

17.11.1999 günlü kurum yazısıyla teşekkür edilerek bu konudaki yeterliliği kabul edilmiş ve en uygun teklifi veren firmanın üzerine yapılan ihalenin, “Avrupa Güvenlik Ve İşbirliği

Konferansı'nın organizasyon hizmetini yaparak yeterliliklerini kanıtlamış firmaların tercih edileceği" şeklindeki gerekçesinin ihalenin iptaline yeterli olamayacağı hakkında Dava, Türkiye İkinci Uluslararası Rekabet Sempozyumu düzenlenmesi ile ilgili olarak organizasyonun sağlanması amacıyla 28.12.1999 tarihinde pazarlık/davetli teklif alma usulü ile düzenlenen ihaleyi davacı şirketin kazanmasına karşın, sözü edilen ihalenin İta Amirince onaylanmayarak iptal edilmesine ilişkin davalı idare işleminin iptali istemiyle açılmıştır. ... İdare Mahkemesince, Rekabet Kurumu İhale Yönetmeliği ile İdari Şartname hükümleri incelendiğinde, davalı idareye Kurum yararına en uygun görülen ihalenin yapılması konusunda takdir yetkisi verilmiş bulunduğu ve ihale işleminin, komisyon kararının makamca onaylanması ile tekemmül edeceği hüküm altına alınmış olduğundan, olayda, Avrupa Güvenlik ve İşbirliği Konferansı'nın organizasyon hizmetini yaparak yeterliliklerini kanıtlamış firmaların tercih edilmesi nedeniyle davacı şirketin kazandığı ihalenin İta Amirince onaylanmayarak iptal edilmesine ilişkin işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı, öte yandan, 25.1.2000 tarihinde yapılan ikinci ihalede, ihaleyi AGİK'i düzenleyen firmalardan birinin, davacı şirketin yaptığı kırımdan daha düşük bedelle almış olmasının da idarenin tesis ettiği işlemde kamu yararının gözetildiğinin bir göstergesi olduğu sonucuna ulaşıldığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir. Davacı, Kurum İta Amirinin takdir hakkını sınırsız olarak kullanamayacağı, ihalede istenen tüm koşulları taşıdığı savlarıyla anılan İdare Mahkemesince verilen kararın temyizen incelenerek bozulmasını istemektedir. İhalenin onaylanmamasına ilişkin İta Amiri işlemi, davacı şirket tarafından verilen teklifin, İhale Komisyonunca yapılan değerlendirmede uygun teklif olduğu kanaatine varıldığıнын belirtilmesine rağmen tesis edilmiş bulunmaktadır. Bakılan uyuşmazlıkta, davalı idarece açılan ihalelerde en uygun teklifin ne şekilde tespit edildiğinin öncelikle saptanması gerekmektedir. 4054 sayılı Rekabetin korunması Hakkında Kanun'un 63. maddesi hükmüne göre 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu'na tabi olmayan Rekabet Kurumu'nca, ihalelerde uygun bedelin tercihinde kullanılacak kriterler ile ilgili olarak 30.7.1997 tarih ve 23065 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Rekabet Kurumu İhale Yönetmeliği yürürlüğe girmiştir. Adı geçen Yönetmeliğin 14. maddesinde,

Kurum'un alım, satım ve ihale, muayene, tesellüm ve kabul işlemlerinin; Kurum Başkanın'ca bu amaçla oluşturulacak komisyonlar eliyle yürütüleceği, 15.maddesinde de, Alım, Satım ve İhale Komisyonunun; Kurum'un yetkili mercilerince belirlenen yöntem, hazırlanmış olan proje, keşif ve şartnamelerin, bedel tahmini ve bu Yönetmelik hükümlerini göz önünde bulundurarak, gelen önerileri incelemek ve bunlar içinde Kurum yararına en uygun gördüğü ihalenin yapılmasına ilişkin kararı hazırlamakla görevli olduğu, Komisyonun kararlarının, yetkili mercinin onayı ile tamamlanacağı kurala bağlanmıştır. Dava dosyasının incelenmesinden, Türkiye İkinci Uluslararası Rekabet Sempozyumu düzenlenmesi ile ilgili olarak organizasyon sağlanması amacıyla 26.12.1999 tarihindeki ihaleye, Avrupa Güvenlik ve İşbirliği Konferansı'nın organizasyon hizmetini ... isimli bir konsorsiyum halinde düzenleyen ..., ..., ..., ... firmalarıyla birlikte davacı şirketin de davet edildiği, sonuçta davacıyla birlikte dört firmanın ihaleye katıldığı, ihalede %11 kırım yapan davacı şirketin teklifinin en uygun olduğunun İhale Komisyonunca belirlendiği, ancak "sadece AGİK'i düzenleyen firmaların katılması uygun görüldüğünden bu ihale uygun bulunmamıştır." gerekçesi ile İta Amirince ihalenin onaylanmayarak iptal edildiği anlaşılmaktadır. İta Amirinin, ihale konusu işi ihale komisyonu marifetiyle inceletmesine ve bunun sonucunda belirlenen objektif duruma göre ihaleyi onaylayıp onaylamaması konusunda takdir yetkisi bulunmakla beraber, bu konudaki takdir yetkisinin yargı denetimine tabi olduğu tartışmasızdır. Bu durumda, İhale Komisyonunca, en uygun teklifin davacı tarafından yapılan olduğu saptanmış olmasına ve 5.11.1999 tarihli Rekabet Politikası ve özelleştirme sempozyumunun organizasyonundaki başarısı nedeniyle adı geçen firmaya 17.11.1999 günlü kurum yazısıyla teşekkür edilerek bu konudaki yeterliliği kabul edilmiş olmasına rağmen, davalı idarece ihale Komisyonu Kararının onaylanmamasına gerekçe olarak gösterilen sebebin hukuken kabul edilebilir, geçerli bir sebep olmadığı anlaşıldığından, İta Amirince takdir yetkisinin hukuka aykırı olarak kullanıldığı sonucu ortaya çıkmaktadır. Öte yandan, ihalenin onaylanmaması üzerine daha sonra yapılan ihalede daha yüksek bir indirim oranına ulaşılması da, mevzuata uygun olarak yapılan dava konusu ihaleyi hukuka aykırı bir duruma da getirmemektedir. Bu itibarla, davanın

reddi yolundaki temyize konu İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet görülmemiştir. Açıklanan nedenle, davacının temyiz isteminin kabulü ile ... İdare Mahkemesinin ... tarih ve ... sayılı kararının bozulmasına, 14.11.2002 tarihinde oybirliği karar verildi.]]>