

Mahkeme kararında, bilgi ve belgeler ile mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden iş hacmini gösteren belgelerin istenildiği ihalelerde, ihalenin yapıldığı yıldan önceki yıla ait toplam ciroyu gösteren gelir tablosunun veya taahhüt altında devam eden yapım işlerinin gerçekleştirilen kısmının ya da bitirilen yapım işlerinin parasal tutarını gösteren ihalenin yapıldığı yıldan önceki yılda düzenlenmiş faturaların sunulmasının zorunlu olduğu, toplam

cironun, gelir tablosundaki brüt satışlar tutarından, satıştan iadeler, satış iskontoları ve diğer indirimlerin tutarları düşülmek suretiyle ulaşılan net satışlar tutarı olduğu, mevzuatta bahsi geçen kriterleri bir önceki yılda sağlayamayanların, ihalenin yapıldığı yıldan önceki yıldan başlamak üzere birbirini takip eden son altı yıla kadarki belgelerini sunabileceği, bu takdirde, belgeleri sunulan yılların parasal tutarlarının ortalaması üzerinden yeterlik

krİterlerinin sağlanıp sağlanmadığına bakılacağı, iř ortaklığı olarak ihaleye katılan aday ve istekliilerde, iř hacmine ilişkin krİterlerin, her bir ortak tarafından iř ortaklığındaki hissesi oranında sağlanması gerektiği, aday veya isteklinin, ortak girişimin ortağı olarak taahhüdü altında devam eden yapım işlerinin geręekleřtirilen kısmının veya bitirdiği işlerin parasal tutarının, iř ortaklığındaki hissesi oranında hesaplanacağı açıktır. Bu durumda, davacı

şirket tarafından yeterlik kriterini sağladığını göstermek üzere iş hacmini gösteren belgeler kapsamında sunulan konsolide gelir tablosunun değerlendirmeye alınıp, bu gelir tablosunda yer alan ve hissesine düşen kısım dikkate alınarak, yeterlilik kriterinin sağlanıp sağlanmadığı yönünde bir değerlendirme yapılması gerektiğinden, davacı şirketin iş hacmini gösteren belgeler kapsamında sunmuş olduğu belgelerden sadece kendisine ait gelir tabloları dikkate alınarak

değerlendirme yapılmasına yönelik dava konusu kurul kararında hukuka uygunluk görülmemiştir.” gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2017/034
Gündem No	: 37
Karar Tarihi	: 06.07.2017
Karar No	: 2017/MK-277

BAŞVURU SAHİBİ:

Arsel Enerji Çevre Telekom İnşaat Sanayi Ve Ticaret A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 18. Bölge Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2016/116755 İhale Kayıt Numaralı “Afyonkarahisar Çay Barajı Sulaması İnşaatı” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Devlet Su İşleri 18. Bölge Müdürlüğü tarafından 17.05.2016 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2016/116755 ihale kayıt numaralı "Afyonkarahisar Çay Barajı Sulaması İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak Arsel Enerji Çevre Telekom İnş. San. ve Tic. A.Ş. tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine, 12.10.2016 tarihli ve 2016/UY.III-2503 sayılı Kurul kararı ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Arsel Enerji Çevre Telekom İnş. San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 6. İdare Mahkemesinin 31.05.2017 tarihli E:2016/4412, K:2017/1904 sayılı kararında, "...Dava dosyasında yer alan bilgi ve belgeler ile mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden iş hacmini gösteren belgelerin istenildiği ihalelerde, ihalenin yapıldığı yıldan önceki yıla ait toplam ciroyu gösteren gelir tablosunun veya taahhüt altında devam eden yapım işlerinin gerçekleştirilen kısmının ya da bitirilen yapım işlerinin parasal tutarını gösteren ihalenin yapıldığı yıldan önceki yılda düzenlenmiş faturaların sunulmasının zorunlu olduğu, toplam cironun, gelir tablosundaki brüt satışlar tutarından, satıştan iadeler, satış iskontoları ve diğer indirimlerin tutarları düşülmek suretiyle ulaşılan net satışlar tutarı olduğu, mevzuatta bahsi geçen kriterleri bir önceki yılda sağlayamayanların, ihalenin yapıldığı yıldan önceki yıldan başlamak üzere birbirini takip eden son altı yıla kadarki belgelerini sunabileceği, bu takdirde, belgeleri sunulan yılların parasal tutarlarının ortalaması üzerinden yeterlik kriterlerinin sağlanıp sağlanmadığına bakılacağı, iş ortaklığı olarak ihaleye katılan aday ve isteklilerde, iş hacmine ilişkin kriterlerin, her bir ortak tarafından iş ortaklığındaki hissesi oranında sağlanması gerektiği, aday veya isteklinin, ortak girişimin ortağı olarak taahhüdü altında devam eden yapım işlerinin gerçekleştirilen kısmının veya bitirdiği işlerin parasal tutarının, iş ortaklığındaki hissesi oranında hesaplanacağı açıktır.

Bu durumda, davacı şirket tarafından yeterlik kriterini sağladığını göstermek üzere iş hacmini gösteren belgeler kapsamında sunulan konsolide gelir tablosunun değerlendirmeye alınıp, bu gelir tablosunda yer alan ve hissesine düşen kısım dikkate alınarak, yeterlilik kriterinin sağlanıp sağlanmadığı yönünde bir değerlendirme yapılması gerektiğinden, davacı şirketin iş hacmini gösteren belgeler kapsamında sunmuş olduğu belgelerden sadece kendisine ait gelir tabloları dikkate alınarak değerlendirme yapılmasına yönelik dava konusu kurul kararında hukuka uygunluk görülmemiştir." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline 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- 12.10.2016 tarih ve 2016/UY.III-2503 sayılı Kurul kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda işin esasının yeniden incelenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

Hamdi GÜLEÇ Başkan		
Şinasi CANDAN II. Başkan	Osman DURU Kurul Üyesi	Erol ÖZ Kurul Üyesi
Köksal SARINCA Kurul Üyesi	Hasan KOCAĞÖZ Kurul Üyesi	Mehmet ATASEVER Kurul Üyesi
Oğuzhan YILDIZ Kurul Üyesi		