

Mahkemece KİK kararını yürütmenin durdurulması kararı neticesinde ihaleye katılan diğer isteklilerin hak kayıpları

Karar Veren Mahkeme: Ankara 7. İdare Mahkemesi

Karar Tarihi: 23.12.2011

Karar Sayısı : E:2010/2007, K: 2011/1994

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

Dava dosyasının incelenmesinden; ...İl Özel İdaresi Mali İşler ve Strateji Geliştirme Daire Başkanlığı tarafından 03.11.2009 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "... Çocuk ve Gençlik Merkezi İnşaatı Yapımı" ihalesinde yaklaşık maliyetin 4.201.167,96 TL olarak belirlendiği, bahse konu ihalede 13 adet ihale dokümanının satın alındığı ve 03.11.2009 tarihinde yapılan ihaleye 12 isteklinin katıldığı, 12.11.2009 tarihli ihale komisyon kararı ile de ihalede geçerli teklif kalmadığından ihalenin iptaline karar verildiği, söz konusu ihaleye ilişkin olarak, davacının 23.11.2009 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 04.12.2009 tarihli yazısı ile reddi üzerine, 09.12.2009 tarihli ve 24486 sayı ile Kamu İhale Kurumu kayıtlarına alınan 09.12.2009 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu, Kamu İhale Kurulunun 11.02.2010 tarihli ve 2010/UH.II -.72 sayılı kararı ile itirazın şikâyet başvurusunun reddedilmesi üzerine açılan davada, Ankara 10. İdare Mahkemesinin 28/06/2010 tarihli ve E:2010/450 sayılı kararıyla, 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 10. maddesinde analizlerin istenebileceğine ilişkin düzenlemenin yer almadığı, Kanun'da düzenlenmeyen bir belgenin

Yönetmelik hükümleri ile istenebilecek belgeler kapsamına dahil edilmesine hukuken olanak bulunmadığı, ihaleye katılım şartı olarak istenilmesine olanak bulunmadığı, 04.03.2009 tarihli ve 27159 Mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Yapım işleri ihaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 30. maddesi uyarınca analiz formatına uygun analizlerin, aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesi ile sözleşmenin uygulanması aşamasında kullanılmak üzere isteneceği anlaşıldığından davacı tarafından yapılan itiraz en şikâyet başvurusunun reddine ilişkin işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı belirtilerek dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulmasına karar verildiği; Kamu İhale Kurulu'nun 16.08.2010 tarihli ve 2010/MK-120 sayılı kararı ile, Ankara 10. İdare Mahkemesinin 28/06/2010 tarihli ve E:2010/450 sayılı kararıyla Kamu İhale Kurulunun 11.02.2010 tarihli ve 2010/UH.II-72 sayılı kararının yürütmesinin durdurulmasına karar verildiği, ihale komisyonu tarafından E... Ltd. Sti., P... Ltd. Şti., D... AŞ, ve Y... Ltd. Şti' nin davacı ile aynı gerekçelerle değerlendirme dışı bırakıldığı görülmüş olup, anılan mahkeme kararının gerekçeleri doğrultusunda davacı ile birlikte anılan isteklilerin tekliflerinin de değerlendirmeye alınması gerektiği belirtilerek, Kamu İhale Kurulu'nun 11.01.2010 tarihli ve 2010/UH.II-72 sayılı kararının iptaline, bahsi geçen mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanununun 54 üncü maddesinin Onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince, düzeltici işlem belirlenmesine karar verildiği, daha sonra Ankara 10. İdare Mahkemesinin 23/09/2010 tarihli ve E:2010/450, K:2010/1303 sayılı kararıyla, Kamu İhale Kurulunun 2010/UH.II-72 sayılı kararının iptaline karar verildiği; davacı tarafından, Mahkeme kararının yanlış uygulandığı gerekçesiyle söz konusu işlemin iptali istemiyle 04.10.2010 tarihinde bakılan davanın açıldığı, anlaşılmaktadır.

Bakılan olayda, Ankara 10. idare Mahkemesinin 28/06/2010 tarihli ve E:2010/450 sayılı yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararında, 4734 sayılı Kamu ihale Kanununun 10. maddesinde

analizlerin istenebileceğine ilişkin düzenlemenin yer almadığı, Kanun'da düzenlenmeyen bir belgenin Yönetmelik hükümleri ile istenebilecek belgeler kapsamına dahil edilmesine hukuken olanak bulunmadığı, ihaleye katılım şartı olarak istenilmesine olanak bulunmadığı, ihaleye katılım şartı olarak istenilmesine olanak bulunmadığı, 04.03.2009 tarihli ve 27159 Mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren Yapım işleri ihaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 30. maddesi uyarınca analiz formatına uygun analizlerin, aşırı düşük tekliflerin değerlendirilmesi ile sözleşmenin uygulanması aşamasında kullanılmak üzere isteneceği anlaşıldığından davacı tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı belirtilerek dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulmasına karar verildiği, söz konusu karar üzerine davalı idare tarafından, dava konusu işlem ile ihalenin iptal edilerek düzeltici işlem belirlendiği, ayrıca davacı ile birlikte aynı gerekçelerle ihale dışı bırakılan şirketlerin de değerlendirmeye alınması gerektiğinin belirtildiği görülmektedir.

Bu durumda, Kamu ihale Kurulunun 11.01.2010 tarihli ve 2010/UH.II-72 sayılı kararının yürütmesinin durdurulması üzerine, davacı ile birlikte aynı gerekçelerle değerlendirme dışı bırakılan şirketlerin de değerlendirilmeye alınması gerektiği yönünde tesis edilen dava konusu Kamu İhale Kurulu kararının eşit muamele ilkesine uygun olduğu göz önüne alındığında, dava konusu işlemde hukuka ve mevzuata aykırılık görülmemiştir.