

şikâyete konu ihalenin ilan tarihinden geriye doğru son 15 yıl içerisinde bulunduğundan bahisle davacının bu husustaki iddiası yerinde görülmemiş ise de, İdari Şartname maddesi uyarınca yapım iş deneyim belgesi verilmesi halinde iş deneyim belgesi ekinde işle ilgili son hakediş örneğinin sunulacağı ve iş deneyimi ile ilgili hakediş içindeki malzeme miktarlarının değerlendirileceğinin düzenlendiği, yapılan incelemede, dava konusu

ihalenin mal alımı ihalesi olduğu, mevzuatta mal alımı ihalesinde, yapım işine ilişkin iş deneyim belgesinin sunulması halinde yapım işine ilişkin sürenin uygulanması gerektiğine ve ihale dokümanında yapım işine ilişkin iş deneyim belgesi sunulması halinde 5 yıllık süre yerine 15 yıllık sürenin dikkate alınacağına ilişkin herhangi bir düzenlemeye yer verilmediği dikkate alındığında, davalı idarece, mevzuatta ve ihale dokümanında yer almamasına rağmen, bu hususun, yapım

**işine ilişkin iş deneyim
belgesi sunulması durumunda
15 yıllık sürenin
uygulanacağı şeklinde geniş
yorumlanmasınının 4734 sayılı
Kanun'un 5.maddesinde
belirtilen ilkelere aykırı
olduğu hk**

Toplantı No	: 2023/012
Gündem No	: 32
Karar Tarihi	: 08.02.2023
Karar No	: 2023/MK-27

BASVURU SAHİBİ:

Doğan Tel Örgü San. Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

KARAYOLLARI 5. BÖLGE MÜDÜRLÜĞÜ

BASVURUYA KONU İHALE:

2022/649916 İhale Kayıt Numaralı "Galvanizli Kafes Telçit, Telçit Dikmesi, Gergi Teli, Bağlama Teli ve Jiletli Tel Malzemeleri Alınması ve Depolara Teslimi Mal Alımı İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Karayolları 5. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/649916 ihale kayıt numaralı "Galvanizli Kafes Telçit, Telçit Dikmesi, Gergi Teli, Bağlama Teli ve Jiletli Tel Malzemeleri Alınması ve Depolara Teslimi Mal Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak, Doğan Tel Örgü San. Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 12.10.2022 tarihli ve 2022/UM.II-1245 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali istemiyle, Doğan Tel Örgü San. Tic. A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 7. İdare Mahkemesinin 20.12.2022 tarihli E:2022/2263, K: 2022/2802 sayılı kararı ile "... Bu nedenle, her ne kadar davalı idarece, şikâyete konu ihale, bir mal alımı ihalesi olsa da İdari Şartname'de yapım işleri ihalelerine ilişkin yapım iş deneyim belgelerinin de sunulabileceği yönünde yapılan özel düzenleme bulunduğu ve ihale dokümanı bu haliyle kesinleşmiş olduğundan, söz konusu ihalede yapım işine ilişkin bir deneyim belgesinin sunulması durumunda, ilgili Uygulama Yönetmeliği hükümlerine uygun olarak geçici kabul tarihinin ilk ilan tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde olması şartının aranması gerektiği, pilot ortak Eylül tarafından sunulan iş deneyim belgesine konu işin geçici kabul tarihinin 19.12.2016 olduğu ve şikâyete konu ihalenin ilan tarihi olan 05.07.2022 tarihinden geriye doğru son 15 yıl içerisinde bulunduğu bahisle davacının bu husustaki iddiası yerinde görülmemiş ise de, İdari Şartname'nin 7.6 maddesi uyarınca yapım iş deneyim belgesi verilmesi halinde iş deneyim belgesi ekinde işle ilgili son hakediş örneğinin sunulacağı ve iş deneyimi ile ilgili hakediş içindeki malzeme miktarlarının değerlendirileceğinin düzenlendiği, yapılan incelemede, dava konusu ihalenin mal alımı ihalesi olduğu, mevzuatta mal alımı ihalesinde, yapım işine ilişkin iş deneyim belgesinin sunulması halinde yapım işine ilişkin sürenin uygulanması gerektiğine ve ihale dokümanında yapım işine ilişkin iş deneyim belgesi sunulması halinde 5 yıllık süre yerine 15 yıllık sürenin dikkate alınacağına ilişkin herhangi bir düzenlemeye yer verilmediği dikkate alındığında, davalı idarece, mevzuatta ve ihale dokümanında yer almasına rağmen, bu hususun, yapım işine ilişkin iş deneyim belgesi sunulması durumunda 15 yıllık sürenin uygulanacağı şeklinde geniş yorumlanmasının 4734 sayılı Kanun'un 5.maddesinde belirtilen ilkelere aykırı olduğu sonucuna varıldığından, davacının bu yöndeki iddia reddedilmesine ilişkin Kurul Kararının bu kısmında oyçokluğuyla hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır...

... Bu durumda; sonuç olarak, davacının Eylül-Alansan İş Ortaklığında pilot ortak olan Eylül şirketinin iş deneyim tutarını sağlamadığına yönelik iddiasının reddine ilişkin Kurul kararının bu kısmında oyçokluğuyla hukuka uygunluk, bunun dışındaki diğer iddialarının reddine ilişkin Kurul kararında da Oybirliğiyle hukuka aykırılık bulunmadığı sonuç ve kanaatine ulaşılmıştır." şeklinde gerekçe belirtilerek "dava konusu Kurul Kararının; Eylül-Alansan İş Ortaklığında pilot ortak olan Eylül şirketinin iş deneyim tutarını sağlamadığına yönelik iddiasının reddine ilişkin kısmının oyçokluğuyla iptaline, bu iddia dışındaki diğer iddialarının reddine ilişkin kısımlarının ise Oybirliğiyle reddine" karar verilmiştir.

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 hükme bağlanmıştır.

Ayrıca, 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 gün geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.

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

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1-Kamu İhale Kurulu'nun 12.10.2022 tarihli ve 2022/UM.II-1245 sayılı kararında yer alan Eylül İnş. Tur. Nak. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.-Alansan İnşaat Tel Örme Mak. Gayrimen. Değ. İth. İhr. San. İş Ortaklığı'nın pilot ortağı Eylül İnş. Tur. Nak. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin iş deneyim belgesine yönelik değerlendirmelerin iptaline,

2-Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Eylül İnş. Tur. Nak. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.-Alansan İnşaat Tel Örme Mak. Gayrimen. Değ. İth. İhr. San. İş Ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılması hususunda 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.