

**ihalenin iptaline karar vermek hususunda takdir yetkisinin idareye ait olduğu Her ne kadar 1'inci komisyon kararında Şti ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlenmişsede idareye yapılan Şikâyet başvurusu sonucunda geçerli olan tüm tekliflerin yaklaşık maliyetin üzerinde olduğu söz konusu ihalede idarece yapılan inceleme neticesinde tüm teklifler reddedilerek ihalenin iptal edilmesi hk**

Toplantı No : 2020/020

Gündem No : 13

Karar Tarihi : 13.05.2020

Karar No : 2020/UH.I-871

BAŐVURU SAHİBİ:

Denizli Asil Ortak Sağlık ve Güvenlik Birimi Ltd. Şti.,

## İHALEYİ YAPAN İDARE:

Türkiye Kömür İşletmeleri Kurumu Genel Müdürlüğü Ege Linyitleri İşletmesi Satınalma Şube Müdürlüğü,

## BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/136202 İhale Kayıt Numaralı "OSGB Firmasından, 1 Adet A Sınıfı İş Güvenliği Uzmanı, 2 Adet İşyeri Hekimi ve 1 Adet Diğer Sağlık Personeli Çalıştırmaya Dayalı" İhalesi

## KURUMCA YAPILAN İNCELEME:

Türkiye Kömür İşletmeleri Kurumu Genel Müdürlüğü Ege Linyitleri İşletmesi Satınalma Şube Müdürlüğü tarafından 13.04.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "OSGB Firmasından, 1 Adet A Sınıfı İş Güvenliği Uzmanı, 2 Adet İşyeri Hekimi ve 1 Adet Diğer Sağlık Personeli Çalıştırmaya Dayalı" ihalesine ilişkin olarak Denizli Asil Ortak Sağlık ve Güvenlik Birimi Ltd. Şti. tarafından 30.04.2020 tarih ve 19497 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 30.04.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/765 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

## KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi:

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle; şikâyete konu ihalenin "...yeni bir ihalede rekabet ortamının da oluşmasıyla söz konusu ihaledeki en avantajlı teklif fiyatın altında teklifler verilebileceği..." gerekçesiyle iptal edildiği, mevcut ihalede rekabetin oluşmadığına yönelik bir değerlendirme ve rekabetin oluşmadığını gösterecek somut verilerin de bulunmadığı, tekliflerin hangi kıstaslara göre yüksek olduğuna ilişkin somut bir değerlendirme yapılmadan daha düşük teklif beklendiğine ilişkin açıklama yapılmasının adeta isteklilere

verilmiş bir talimat hükmünde olduğu, isteklilere böyle bir talimat verilmiş olmasının ise aynı konuda daha sonraki bir tarihte yapılması umulan ihaleyi peşinen hukuka aykırı hale getirdiği, daha sonra yapılacak bir ihalede daha düşük teklifler verileceği beklentisinin sübjektif ve hukuki dayanaktan yoksun olduğu, kaldı ki daha sonra yapılacak ihalede daha yüksek tekliflerin de gelebileceği, soyut ve varsayıma dayalı bir gerekçeyle tesis edilen iptal işleminin hukuka uygun olmadığı iddialarına yer verilmiştir.

İptal gerekçeleri ile sınırlı olarak yapılan inceleme sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali" başlıklı 39'uncu maddesinde "İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum bütün isteklilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare isteklilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edilme gerekçelerini talep eden isteklilere bildirir." hükmü,

Aynı Kanun'un "İhalenin karara bağlanması ve onaylanması" başlıklı 40'inci maddesinde "...İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder.

İhale; kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılır..." hükmü,

Anılan Kanun'un "Kesinleşen ihale kararlarının bildirilmesi" başlıklı 41'inci maddesinde "İhale sonucu, ihale kararının ihale yetkilisi tarafından onaylandığı günü izleyen en geç üç gün içinde, ihale üzerinde bırakılan dahil olmak üzere, ihaleye teklif veren bütün isteklilere bildirilir. İhale sonucunun bildiriminde, tekliflerin değerlendirmeye alınmama veya uygun bulunmama gerekçelerine de yer verilir.

İhale kararının ihale yetkilisi tarafından iptal edilmesi durumunda da isteklilere gerekçeleri belirtilmek suretiyle bildirim yapılır...” hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin “Yaklaşık maliyetin üzerindeki teklifler” başlıklı 16.3'üncü maddesinde “16.3.1. Yaklaşık maliyetin üzerindeki tekliflerin kabul edilip edilemeyeceği hususunda tereddütler olduğu anlaşılmaktadır. İhale komisyonu;

a) Yaklaşık maliyet hesaplanırken değerlendirilmeyen her hangi bir husus olup olmadığını,

b) Yaklaşık maliyet güncellenerek tespit edilmişse, güncellemenin doğru yapılıp yapılmadığını,

c) Verilen teklif fiyatlarının piyasa rayiç fiyatlarını yansıtıp yansıtmadığını,

Sorgulayarak verilen teklifleri yaklaşık maliyete göre mukayese eder ve bütçe ödeneklerini de göz önünde bulundurarak, teklif fiyatlarını uygun bulması halinde ekonomik açıdan en avantajlı teklifi ve varsa ikinci teklifi belirlemek veya verilen teklif fiyatlarını uygun bulmaması halinde ihalenin iptaline karar vermek hususunda takdir yetkisine sahiptir.

16.3.2. Yaklaşık maliyetin üzerinde olmakla birlikte teklifin kabul edilebilir nitelikte görülmesi halinde idarenin ek ödeneğinin bulunması veya ilgili mali mevzuatı gereği ödenek aktarımının mümkün olması durumlarında teklifler kamu yararı ve hizmet gerekleri de dikkate alınarak kabul edilebilir. Bu durumda sorumluluk idareye aittir.” açıklaması,

İdari Şartname'nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2'nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: OSGB Firmasından, Tam Zamanlı 1 Adet A Sınıfı İş Güvenliği Uzmanı, Tam Zamanlı 2 Adet İşyeri Hekimi ve Tam Zamanlı 1 Adet Diğer Sağlık Personeli Çalıştırmaya Dayalı

Hizmet Alımı İŖi

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

...

e) Miktarı: 1 Adet A Sınıfı İŖ Güvenliği Uzmanı, 2 Adet İŖyeri Hekimi ve 1 Adet Diğer Sağlık Personeli

Ayrıntılı bilgi idari Ŗartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İŖin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Ege Linyitleri İŖletme Müdürlüğü Tüm İŖ Yerleri" düzenlemesi yer almaktadır.

İdarece 15.04.2020 tarihinde alınan 18-1 sayılı ihale komisyon kararı ile ihalenin Denizli Asil Ortak Sağ. ve Gv. Birimi Ltd. Ŗti. zerinde bırakıldığı, Denizhan Ortak Sağ. Gv. Birimi ve Eğitim Hiz. Tic. Ltd. Ŗti.nin 22.04.2020 tarihli Ŗikyet baŖvurusu sonucu yapılan inceleme neticesinde "BaŖvuru sahibinin iddiaları ile ilgili olarak yapılan incelemede;

1- İhaleye 5 firmanın katıldığı ancak bir firmanın teklifinin aŖırı dŖk olduğu için değerlendirme dıŖı bırakıldığı, iddia edildiği gibi 2 değil de 4 firmanın geçerli teklif verdiği ayrıca, firmaların tekliflerinin yüksek olmasının değerlendirme dıŖı bırakılmasına sebep oluŖturmayacađı ve Kamu İhale Kanun ve mevzuatında aŖırı yüksek teklif diye bir tanımın da olmadığı değerlendirildiğinde, firmanın bu husustaki iddiasının yerinde olmadığı,

2- Gerekli koŖullar sağlandığında yaklaŖık maliyetin üzerinde ihale bağlanması Kamu İhale Kanun ve mevzuatına aykırı değildir. Bu hususlardan biri olan ödeneğin yeterli olması koŖulunun sağlandığı ancak ihalede aŖırı dŖk teklifin bulunduğu ve yeni bir ihalede rekabet ortamının da oluŖmasıyla söz konusu ihaledeki en avantajlı teklif fiyatın altında teklifler sunulabileceği değerlendirildiğinden, firmanın bu

hususdaki iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır...

Sonuç olarak; ihalelere yönelik başvurular hakkındaki Yönetmeliğin 11. maddesinin (a) bendi gereğince ihalenin iptal edilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır." ifadelerine yer verilerek 27.04.2020 tarihli şikâyete cevap ile tüm tekliflerin reddedilerek ihalenin iptal edildiği görülmüştür.

şikâyete konu ihalede 6 adet doküman indirildiği, ihaleye 5 isteklinin teklif verdiği, 4 isteklinin teklifinin geçerli olduğu ve teklifinin aşırı düşük olduğundan bahsedilen isteklinin teklifinin; teklif mektubu ve eki cetvel uygun olmadığı ve yeterlilik bilgileri tablosunda teminat bölümünde teminata ait fiyat bilgisi ile teminatın geçerlilik süresine ait bilgilerin bulunmadığı gerekçeleriyle değerlendirme dışı bırakıldığı tespit edilmiştir. Söz konusu ihalede aşırı düşük teklif bulunmadığı, ayrıca idarenin yeni bir ihalede rekabet ortamının da oluşmasıyla söz konusu ihaledeki en avantajlı teklif fiyatın altında teklifler sunulabileceği şeklindeki gerekçeyi destekler nitelikte herhangi bir bilgi veya açıklamada bulunmadığı, fakat 15.04.2020 tarihli ve 18-1 sayılı 1'inci komisyon kararında geçerli olan tekliflerin tamamının yaklaşık maliyetin üzerinde olduğu anlaşılmaktadır. Kamu İhale Genel Tebliği'nin 16.3'üncü maddesinde yaklaşık maliyetin üzerinde olan teklif fiyatlarının uygun bulunması halinde ekonomik açıdan en avantajlı teklifi ve varsa ikinci teklifi belirlemek veya verilen teklif fiyatlarının uygun bulunmaması halinde ihalenin iptaline karar vermek hususunda takdir yetkisinin idareye ait olduğu belirtilmiştir. Her ne kadar 15.04.2020 tarihli 1'inci komisyon kararında başvuru sahibi Denizli Asil Ortak Sağ. ve Güv. Birimi Ltd. şti. ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlenmişse de, idareye yapılan şikâyet başvurusu sonucunda geçerli olan tüm tekliflerin yaklaşık maliyetin üzerinde olduğu söz konusu ihalede idarece yapılan inceleme neticesinde tüm teklifler reddedilerek ihalenin iptal edilmesinin mevzuata aykırı olmadığı anlaşılmıştır. Bu sebeple başvuru sahibinin

iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

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,

Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.