

**ihalede isteklinin sadece teknik değer nitelik puanı alamayacağı idarenin ihtiyaçları doğrultusunda isteklilerin tekliflerinin fiyat dışı unsur puanlamasına tabi tutulmasının idareye tanınan bu takdir yetkisi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği, idarenin benzer iř belirlemede Yapım İşlerinde Benzer İř Grupları Tebliği ekinde yer alan iř grupları listesinden herhangi bir ayrıştırma yapmadığı hk**

<b>Toplantı No</b>	: 2022/001
<b>Gündem No</b>	: 54
<b>Karar Tarihi</b>	: 05.01.2022
<b>Karar No</b>	: 2022/MK-7

**BAŞVURU SAHİBİ:**

Danış Yapı Madencilik San. Ve Tic. A.Ş.

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

Bursa Büyükşehir Belediyesi

**BAŞVURUYA KONU İHALE:**

2021/251493 İhale Kayıt Numaralı "Kestel, Gürsu, İnegöl Ve Yenişehir İlçelerinde Asfalt Kaplama Ve Yama Yapılması İşi" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:****KARAR:**

Bursa Büyükşehir Belediyesi tarafından yapılan 2021/251493 ihale kayıt numaralı "Kestel, Gürsu, İnegöl ve Yenişehir İlçelerinde Asfalt Kaplama ve Yama Yapılması İşi" ihalesine ilişkin olarak, Danış Yapı Madencilik San. ve Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 30.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1311 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, Danış Yapı Madencilik San. ve Tic. A.Ş. tarafından açılan davada, Ankara 18. İdare Mahkemesinin 25.11.2021 tarih ve E:2021/2352, K:2021/2100 sayılı kararı ile "... Yukarıda aktarılan tespitler neticesinde; ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklifin kamu ihale mevzuatında hangi yöntem kullanılarak belirleneceği, işin niteliğine ve idarenin ihtiyacına göre işletme ve bakım maliyeti, maliyet etkinliği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi unsurlar dikkate alınarak fiyat dışı unsurların belirlenmesi hususlarında idarelere takdir yetkisi tanındığı, idare tarafından İdari Şartname'de A/V grubu yapım işlerinin benzer iş olarak belirlendiği, isteklinin yurt içinde kamuya yapmış olduğu işlerden almış olduğu ve ihale ilan tarihi itibarıyla geriye doğru son 15 yıl içinde tamamlayarak geçici kabulü yapılan ve belirlenen iş kalemlerine ilişkin iş deneyimlerinin olmasının fiyat dışı unsur olarak belirlenmesinin ilave iş deneyim belgesi istenilmesi anlamına gelmeyeceği, söz konusu hususun bir yeterlik kriteri olmadığı, puanlamada yer alan iş deneyim konularına ilişkin tevsik işleminin gerçekleştirilmemesi durumunun teklifin geçerliliğine etki eden bir durum olmadığı, bu durumda isteklinin sadece teknik değer nitelik puanı alamayacağı, idarenin ihtiyaçları doğrultusunda isteklilerin tekliflerinin fiyat dışı unsur puanlamasına tabi tutulmasının idareye tanınan bu takdir yetkisi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği, idarenin benzer iş belirlemede Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Tebliği ekinde yer alan iş grupları listesinden herhangi bir ayırıştırma yapmadığı anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı tespitlerine yer verildiği görülmekle;

Mahkememizce yapılan değerlendirmede; davacının bu iddiası açısından anılan puanlama sisteminin rekabet ilkesini zedelediği, diğer bir deyişle belirlenen oranın uygulanması ile en düşük fiyatın ihalede etkinliğini ortadan kaldıracak dolayısıyla fiyat dışı unsurlara yönelik yapılan düzenlemelerin de rekabet ilkesini zedelediği kanaatiyle dava konusu kurul kararının bu iddia açısından hukuka uygun olmadığı sonucuna varılmıştır. Bu durumda, dava konusu Kamu İhale Kurulunun 30.06.2021 tarih ve 2021/UY.I-1311 sayılı kararının 3. İddiası yönünden reddine ilişkin kısmın hukuka uygunluk bulunmadığı; 1. ve 2. iddialar yönünden reddine ilişkin kısmında ise hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir." şeklinde gerekçe belirtilerek dava konusu işlemin iptaline 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 geçemeyeceği 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 Kurulunun 30.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1311 sayılı kararının 3'üncü iddia ile ilgili kısmının iptaline,
- 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.