

bahse konu ataşmanlı kamyonu ilişkin ihale ilanı ve idari şartnamede yer alan asgari 220 beygir olma şartına, işe ait Özel Teknik Şartname'de yer verilmemesinin ihale dokümanının bir bütün olduğu göz önüne alındığında herhangi bir çelişki oluşturmadığı ve teklif sunulmasına engel teşkil etmediği değerlendirilmiştir.

Toplantı No	: 2018/010
Gündem No	: 15
Karar Tarihi	: 21.02.2018
Karar No	: 2018/UY.I-444

BASVURU SAHİBİ:

Varyap Mad. Nak. İnş. Taah. San. Tic. Ltd. Şti..

TALEPÇİ YAPILAN İDARE:

Karayolları 4. Bölge Müdürlüğü.

BASVURUYA KAVUŞULAN İHALE:

2017/96958 İhale Kayıt Numaralı "Ankara Çevre Otopolu ve Anadolu Otopolu Güçözümlü Ankara Kesiminde Yol Boyu Bakım, Onarım, Trafik İşaretleme ve Güvenliği ile Kar ve Buzla Mücadele Yapılacak İşler"

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İZLENİMLER:

Karayolları 4. Bölge Müdürlüğü tarafından 12.02.2018 tarihinde açılı ihale öncesi itiraz gerçekleştirilen "Ankara Çevre Otopolu ve Anadolu Otopolu Güçözümlü Ankara Kesiminde Yol Boyu Bakım, Onarım, Trafik İşaretleme ve Güvenliği ile Kar ve Buzla Mücadele Yapılacak İşler" ihalesine ilişkin olarak Varyap Mad. Nak. İnş. Taah. San. Tic. Ltd. Şti. tarih 12.02.2018 tarihinde yapılan itiraz başvurusunun idarenin 23.01.2018 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibine 01.02.2018 tarih ve 4126 sayılı İhale Kurum kayıtlarına alınan 01.02.2018 tarihli cevap ile istirazen çıkartıp başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2018/295 sayılı itirazen çıkartıp dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KABUL:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen çıkartıp dilekçesinde özetle, ihale ilanı ve dokümanında; 2 adet loder kazıyıcı (en az 90 beygir gücünde), 7 adet çift kabinli kamyon (en az 180 kg kapasiteli), 3 adet süpürge (vakumlu, en az 120 beygir gücünde) ve 10 adet atışmalı kamyon (kar bıçaklı ve tuz sericili, Aspri 220 beygir gücünde, 6v4 için istatilleri kendi mali olmasi şartına getirilmiştir), istenilen bu makinalar ve makinalara ait özelliklerin isin yapımı için gerekli olması ve dövizlenmesi karzılam ve rekabeti emellediği, ayrıca, kar ve buzla mücadele kapsamında kullanılacak 50 adet kamyonu ilişkin olarak en az 220 beygir gücünde olma şartına ihale ilanı ve idari şartname de yer verilirken Özel Teknik Şartname de bu hususun yer almadığı, getirilen şartlara isin gerçekleştirilmesini için gerekli olmadığı iddia edilmektedir.

Başvuru sahibinin iddialarına değerdendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İhtakler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; işlenmiş, rekabeti, enli mamulleri, güvenciligi, gırtliliği, Amasya denetimsi, işitipçilerin uygun şartlarla ve zamanında karzılamasını ve kayımlarını verimli kullanmasını sağlamak zorundadır." hükmü.

Yukarı İhtakler İhtakleri uygulanması Vihentemliğin "Makine, teçhizat ve diğer ekipmanlar ilişkin belgeler" başlıklı 41'inci maddesinde "İsin yapılabilmesi için gerekli görülen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanlar yazısında ve çizimlerine dokümanlar yer verilir. Tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman için kendi mali olma şartının aranması esastir. Önerilen şartnameyi veya idari şartname de, aday veya isteklinin kendi mali olması istenilen ve teknik şartnamelerden önceki düzenleme yapılan, tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman ait belgelerin de Başvuru veya teklif kapsamında sunulması zorundadır." hükmü.

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanlar ilişkin belgeler" başlıklı 9.1.'inci maddesinde "İhale Öngörülen Vihentemliğin tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanlar ilişkin belgeleri düzenleme maddelerinde kendi mali olma şartının aranmamasına esas olduğu hükmü uygulanır. İdarelerin tarafında tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman için aday veya isteklinin kendi mali olma şartının aranması durumunda; kendi mali olması istenilen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanlar teknik şart ve özelliklerine de önerilen şartnameyi veya idari şartname de yer verilecek, aday veya isteklinin de kendi mali olma tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman; ruhsat, emriyas veya amorsiyon şartlarında kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir (MM) raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir (SMM) raporu ile tesvii edileceklerdir. Makine, teçhizat ve diğer ekipman için kendi mali olma koşulunun aranmaması durumunda ise aday veya isteklinin de Başvuru veya teklifleri kapsamında (raaholunması, yapı aracıları temin edilmesi, kira sözleşmesi, vb.) herhangi bir belge numaraları istenmemektedir." hükmü uygulanır.

Yukarıda yazılı mevzuat düzenlemelerinden, belirtilen temel ihtakler çerçevesinde, isteklinin ihale konusu iş için istenilen özelliklerinin sağlanması amacıyla öngörülecek değerdendirme şartlarının rekabeti emelleyecek şekilde belirlenmesi gerektirir. Bu bağlamda işin kullanılacak makine ve ekipmanlar ilişkin olarak kendi mali olma şartının aranmamasına esas olduğu görülmüştür. Ancak ihale konusu işin niteliği ve kapsamına göre ve bilhassa ihtiyacı karşılamak için kullanılacak makinede, isteklinin ihale konusu atadığı ekipmanlarının bilhazirde durum için bir güvencisi olması bakımından, makine ve ekipmanlar bir bölümden kendi mali olma şartının idarece aranmaması mümkün olmadığı görülmüştür.

Özetle, kendi mali olma şartına ilişkin yeterlik şartlarının belirlenirken, bir yandan rekabetin sağlanması, diğer taraftan da ihale konusu işin, sözleşme şartlarına uygun şekilde ve zamanında ifa edecek enli yüklenicilere ihale edilmesi hususlarına değerdendirilmesi gerekmektedir. Temel İhtakler arasında kurulmuş bulunan bu dengeyi temin ve korunulduğuna ihale konusu işi yapılacak idarede olduğu açık olup, Kurumun bu husustaki görevi idarece tesis edilen ihalelerin ve kullanılan teçhizat, ekipmanlar, kamu ve makine ekipmanları bakımından hukuka uygunluğunu denetlemektir.

İhale ilanının makine, teçhizat ve diğer ekipmanlar ilişkin 4.3.2. maddesinde;

- "1 - 2 Adet Loder Kazıyıcı (En az 90 HP gücünde) istenilmesini kendi mali olacaktır,
- 2 - 7 Adet Çift Kabinli Kamyon (En az 180 kg kapasiteli) istenilmesini kendi mali olacaktır,
- 3 - 1 Adet Süpürge (Vakumlu) (En az 120 hp gücünde) istenilmesini kendi mali olacaktır,
- 4 - 10 Adet Atışmalı Kamyon (Kar Bıçaklı veya Tuz Sericili) (Aspri 220 HP gücünde (6v4)) istenilmesini kendi mali olacaktır"

Düzenlemesine yer verildiği, aynı hususun İdari Şartname'nin 7.5.5. maddesinde de tekrar edildiği görülmüştür.

İhale dokümanının birimini kapsamında ihale konusu işte kullanılacak araçlar ve bunlar arasında kendi mali olma şartı öngörülere ilişkin tablo ise aşağıdaki gibidir:

Makine cinsi ve çeşidi	Kapasite/Özellik	Modeli	Adedi
Yol boyu bakım amaçlı kullanılacak araçlar			
1 Panel araç	-	2015	6
2 Pick-up	-	2015	7
3 Loder kazıyıcı	En az 90 beygir	-	6 (2 adet kendi mali)
4 Araç	En az 10 ton kapasite	2012	4
5 Çift kabinli kamyonet	En az 180 kg kapasite	-	22 (7 adet kendi mali)
6 Kurutucu	Resmi kayıtlı	2012	2
7 Çekici	44 ton çekimlilik	2012	3
8 Yangın md. aracı	-	2015	1
9 Süpürge (vakumlu)	En az 120 beygir	-	6 (1 adet kendi mali)
10 Bakım kamyonu	En az 7 ton kapasite	2012	6
Kar mücadelesinde kullanılacak araçlar			
Atışmalı kamyon (kar bıçaklı ve tuz sericili)	Aspri 220 beygir 6v4	-	10 (10 adet kendi mali)
2 Yıkayıcı	En az 165 beygir	2012	3

Tabloda yer alan 96 araçtan 20'si için kendi mali olma şartının aranması, her bir araç grubu başına ise en fazla üçte birinin bir eranda bu hususun öngörülmesi anlaşılmış olup, başka kamu araçlarını ihale konusu işin gerçekleştirilmesinde kullanılacak araçlar kullanıldığı ve ayrıca faaliyet gösteren bir isteklinin ödemesinde bulunması veya ihale için ihale konusu işin niteliği ve kapsamına göre ve bilhassa ihtiyacı karşılamak için kullanılacak makine ve ekipmanların bilhazirde durum için bir güvencisi olması bakımından, makine ve ekipmanlar bir bölümden kendi mali olma şartının idarece aranmaması mümkün olmadığı görülmüştür.

Ayrıca, genelde kendi mali olma şartı getirilen araçlara, ihale iş atışmalı kamyonu ilişkin olarak ihale ilanı ve idari şartname öngörülen teknik özellikleri Aspri İhtakler ile kar alınarak belirlendiği görülmüş, beygir gücünde ve taşıma kapasitesine ilişkin özelliklerin de isin yürütülmesinde gerekli olduğundan ilişkin bir kamu olmaktadır. Kaldı ki, beygir gücünde, hangi teknik özellikleri hangi gerekçeyle rekabeti emellediği ve isin yürütülmesinde gerekli olduğunda hususunda açıklanmış bir iddia yer verilmiş, "teklifli özellikler, vesaire" işin genel istekler kullanılmaktadır.

Yukarıda yazılı hususlar ve ihale konusu işin yaklaşık maliyeti birlikte değerdendirildiğinde, başvuru sahibinin, ihale dokümanına yer alan kendi mali olma şartına ilişkin düzenlemelerin ihalede rekabeti ve katılan emellediği ve isin yürütülmesinde gerekli olduğunda yönünde, iddianın yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, başka kamu atışmalı kamyonu ilişkin ihale ilanı ve idari şartname de yer alan Aspri 220 beygir olma şartına, iş atışmalı kamyonu de yer verilmesinde ihale dokümanının bir bölümünde 60 adet ödemesinde herhangi bir açıklık oluşturmadığı ve teklif sunulmasına engel teşkil etmediği değerdendirilmiştir.

Sonuç olarak, İtirazen çıkartıp başvurusunun uygun olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

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

Ankara Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince İtirazen çıkartıp başvurusunun reddine, Özgürlüğü ile karar verildi.

