

belgelerin kendi malı araçları tevsikinde kullanılacak belgeler olmadığı gibi, asfalt distribütörünün dijital, relay tankın ise ısıtmalı olup olmadığına ilişkin bilgi de ihtiva etmediğinden teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerekmektedir birlikte hâlihazırda aşırı düşük teklif açıklaması uygun olmadığından teklifi reddedildiği dikkate alındığında anılan istekli ile ilgili ayrıca düzeltici işlem tesis edilmesine gerek bulunmadığı anlaşılmıştır.

| | |
|---------------------|-----------------|
| Gündem No | : 37 |
| Karar Tarihi | : 06.03.2019 |
| Karar No | : 2019/UY.I-350 |

BAŞVURU SAHİBİ:

Hn Grup İnşaat Taahhüt Proje Müh. ve Mad. San. Tic. Ltd. Şti. – Nuri Akgül İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Karayolları 7. Bölge Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2018/557002 İhale Kayıt Numaralı "Karayolları 7 (Samsun) Bölge Müdürlüğü Hudutları Dahilinde 72 (Amasya) ve 74 (Tokat) Şube Şefliği Yollarında Agregata Temini, Üstyapı ve Sathi Kaplama İşlerinin Yapılması İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Karayolları 7. Bölge Müdürlüğü tarafından 30.11.2018 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Karayolları 7 (Samsun) Bölge Müdürlüğü Hudutları Dahilinde 72 (Amasya) ve 74 (Tokat) Şube Şefliği Yollarında Agregata Temini, Üstyapı ve Sathi Kaplama İşlerinin Yapılması İşi" ihalesine ilişkin olarak Hn Grup İnşaat Taahhüt Proje Müh. ve Mad. San. Tic. Ltd. Şti. – Nuri Akgül İş Ortaklığı'nın 16.01.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusu hakkında idare tarafından süresi içinde karar alınmaması üzerine, başvuru sahibince 06.02.2019 tarih ve 5563 sayılı İle Kurum kayıtlarına alınan 06.02.2019 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/165 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelenmiştir.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, isteklilerin tekliflerinin İdari Şartname'nin 7.5.5'inci maddesindeki düzenleme açısından incelenmediği, düzenlemenin üçüncü maddesiyle 1 adet en az 25 ton kapasiteli ve ısıtmalı relay tankın isteklilerin kendi malı olmasının istenildiği, ancak ihale üzerinde bırakılan istekli ve diğer istektiler tarafından teklifleri kapsamında sunulan ruhsatlarında ısıtma ibaresinin bulunmadığı, ayrıca kendi malı olması istenilen makinaların ruhsat dışında herhangi bir fatura veya belge ile tevsik edilmesinin mümkün olmadığı gibi söz konusu araçların fatura ile sahiplenilemeyeceği, isteklilerin tekliflerinin İdari Şartname'nin 7.5.5'inci maddesi açısından incelenmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

A) Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılmaya yetelik kuralları" başlıklı 19'uncu maddesinde ihaleye katılacak istektilerden mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için ihale konusu işin yerine getirilmesinde gerekli görülen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgelerin ihale dokümanında ve ilanda belirtilerek yetelik değerlendirilmesinde kullanılabilmesi hüküm altına alınmıştır.

Yapım İşi İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeler" başlıklı 41'inci maddesinde "(2) Önerilen yetelik ekipman veya idari şartnamede, aday veya isteklinin kendi malı olması istenen ve teknik kriterlerine yönelik düzenleme yapılan, tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmana ait belgelerin de başvuru veya teklif kapsamında sunulması zorunludur.

(3) Adayın veya isteklinin kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman: ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir (SMM) raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir (SMM) raporu ile tevsik edilecektir. Makine, teçhizat ve diğer ekipman için kendi malı olma koşulunun aranmaması durumunda ise aday veya istektilerden başvuru veya teklifleri kapsamında (taahhütname, kira sözleşmesi, vb.) herhangi bir belge sunmaları istenmeyecektir. (3) Adayın veya isteklinin kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman: ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir (SMM) raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir (SMM) raporu ile tevsik edilir. Tevsik işleminin aslına uygunluğu noter tarafından onaylanmış ruhsat örneklerinin sunulması halinde örnek çıkarma işleminin ilan veya davet tarihinden sonra yapılmış olması zorunludur. ..." hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeler" başlıklı 9'uncu maddesinde "9.1. İhale Uygulama Yönetmeliklerinin tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeleri düzenleyen maddelerinde kendi malı olma şartının aranmamasının esas olduğu hükme bağlanmıştır. İdare tarafından bazı tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman için aday veya isteklinin kendi malı olma şartının aranması durumunda; kendi malı olması istenen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanın teknik kriter ve özelliklerine ön yetelik şartnamesi veya idari şartnamede yer verilecek, aday veya istektiler de kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanı; ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir (SMM) raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir (SMM) raporu ile tevsik edeceklerdir. Makine, teçhizat ve diğer ekipman için kendi malı olma koşulunun aranmaması durumunda ise aday veya istektilerden başvuru veya teklifleri kapsamında (taahhütname, kira sözleşmesi, vb.) herhangi bir belge sunmaları istenmeyecektir. 9.2. Yapım işi ihalelerinde, ihale konusu işin yürütülmesi için işyerinde bulundurulması öngörülen; tesis, makine, teçhizat ve ekipmana ilişkin bilgilere sözleşme tasarımsız yer verilecektir." açıklaması yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat altınıtlarından, kendi malı makine, teçhizat ve diğer ekipmanın isteklinin kendi malı olma şartı aranmaması esas olmakla birlikte, bu şartın aranması durumunda; kendi malı olması istenen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanın teknik kriter ve özelliklerine idari şartnamede yer verileceği, istektiler tarafından da kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanı; ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir (SMM) raporu ile tevsik edileceği açıklanmıştır.

15.11.2018 tarihli Düzeltme İlanı ile İhale İlanı'nın "Makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeler" başlıklı 4.3.2'nci maddesinde "Kendi Malı İstenilen Makinalar:

1) 1 adet Dönerli Kamyon (En az 12 m3 kapasiteli)

2) 1 adet Distribütör (En az 10 ton kapasiteli(Dijital))

3) 1 adet Relay Tank (En az 25 ton kap. ve ısıtmalı)

İsteklinin kendi malı olan makine, teçhizat ve diğer ekipmanın teknik kriterlerine yönelik belgelerin de başvuru veya teklif kapsamında sunulması zorunludur.

Adayın ve isteklinin kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman; ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir (SMM) raporu ile tevsik edilir. Tevsik işleminin aslına uygunluğu noter tarafından onaylanmış ruhsat örneklerinin sunulması halinde örnek çıkarma işleminin ilan veya davet tarihinden sonra yapılmış olması zorunludur.

Geçici ithal ile getirilmiş veya finansal kiralama yoluyla edinilmiş tesis, makine, teçhizat ve ekipmanın, kira sözleşmesinin sunulması ve ihalenin ilk ilan veya davet tarihine kadar olan kiralara ilişkin ödendiğinin belgelendiği şartı ile adayın isteklinin kendi malı sayılır.

İş ortaklığında, tesis, makine, teçhizat ve ekipman ortakların biri veya birkaçı tarafından sağlanır." ibaresi eklenmiştir.

İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yetelik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.5.5. Kendi Malı İstenilen Makinalar:

1) 1 adet Dönerli Kamyon (En az 12 m3 kapasiteli)

2) 1 adet Distribütör (En az 10 ton kapasiteli(Dijital))

3) 1 adet Relay Tank (En az 25 ton kap. ve ısıtmalı)

İsteklinin kendi malı olan makine, teçhizat ve diğer ekipmanın teknik kriterlerine yönelik belgelerin de başvuru veya teklif kapsamında sunulması zorunludur.

Adayın ve isteklinin kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman; ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir (SMM) raporu ile tevsik edilir. Tevsik işleminin aslına uygunluğu noter tarafından onaylanmış ruhsat örneklerinin sunulması halinde örnek çıkarma işleminin ilan veya davet tarihinden sonra yapılmış olması zorunludur.

Geçici ithal ile getirilmiş veya finansal kiralama yoluyla edinilmiş tesis, makine, teçhizat ve ekipmanın, kira sözleşmesinin sunulması ve ihalenin ilk ilan veya davet tarihine kadar olan kiralara ilişkin ödendiğinin belgelendiği şartı ile adayın isteklinin kendi malı sayılır.

İş ortaklığında, tesis, makine, teçhizat ve ekipman ortakların biri veya birkaçı tarafından sağlanır. ..." düzenlemesine yer verilmiştir.

İdare tarafından ihaleye katılabilmek için 1 adet en az 12 m3 dönerli kamyon, 1 adet en az 10 ton kapasiteli dijital distribütör ve 1 adet en az 25 ton kapasiteli ve ısıtmalı relay tankın isteklilerin kendi malı olması gerektiğine ilişkin yetelik kriteri belirlendiği, isteklilerin kendi malı olan tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmanı; ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporu ile tevsik edileceği, ayrıca isteklilerin kendi malı olan makine, teçhizat ve diğer ekipmanın teknik kriterlerine yönelik belgeleri de teklif kapsamında sunmaları gerektiğine yönelik düzenleme yapıldığı anlaşılmıştır.

04.01.2019 tarihli ve 1 sayılı ihale komisyonu kararına göre başvuru sahibinin teklifinin sınır değer üzerindeki ilk geçerli teklif olduğu, başvuru sahibi tarafından da 08.01.2019 tarihinde tebliğ edilen söz konusu ihale komisyonu kararına ilişkin 16.01.2019 tarihinde isteklilerin kendi malı olması istenilen araçlarına yönelik şikâyet başvurusunda bulunulduğu anlaşılmıştır.

Anılan şikâyet başvurusuna üzerine idarece alınan 26.01.2019 tarihli karara istinaden 05.02.2019 tarihli ve 2 sayılı ihale komisyonu kararıyla;

Em Yol İnş. Pet. Tur. Mad. Em. Gıda San. Tic. Ltd. Şti. – Kızıldağlar İnş. Pet. Tur. Mad. Em. Gıda San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı,

SFKC İnş. Har. San. Tic. Ltd. Şti. – İlpet Pet. İnş. Nak. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı,

Baş-Ka İnş. Mad. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

Suryol İnş. Mad. Tur. San. ve Tic. A.Ş.,

Saylak Yol Yapı İnş. Mad. Tic. ve San. Ltd. Şti. ve

Hi-Ka Nak. İnş. Taah. Mad. Tur. Pet. Ür. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından teklif kapsamında kendi malı olması istenilen makinelere ilişkin sunulan belgelerin uygun görülmediği ve istenilen yetelik kriterlerini sağlamadığı gerekçesiyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakıldığı anlaşılmıştır.

Söz konusu karar 06.02.2018 tarihinde tebliğ edilerek başvuru sahibi tarafından da 06.02.2019 tarih ve 2019/5563 sayılı İle Kurum kayıtlarına alınan ek dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduğu anlaşılmıştır.

Netice itibarıyla, ihalenin Heltaş İnş. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. üzerinden bırakıldığı, başvuru sahibinin ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

Gelinen aşama itibarıyla, başvuru sahibinin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği dikkate alındığında incelenen ihale üzerinde bırakılan istekliye ilişkin ihaleye katılması gerektiği değerlendirilmiştir.

İhale üzerinde bırakılan Heltaş İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından kendi malı olması istenilen araçları tevsik etmek için 29.11.2018 tarihli serbest muhasebeci ve mali müşavir raporunun sunulduğu tespit edilmiştir. Ayrıca raporda yer alan bilgilere istinaden istekliye ait amortisman listesi, ruhsat ve fatura örneklerinin sunulduğu görülmüştür.

Söz konusu raporda; 2 adet 20 m3 kapasiteli dönerli kamyon, 1 adet 25 tonluk Distribütör (Dijital) ve 1 adet 25 tonluk Relay Tank (Isıtmalı) ile 1 adet cecikinin istekli adına kayıtlı olduğunun tespit edildiği bilgisine yer verildiği görülmüştür.

İdarelerce kendi malı olması istenilen araçlara ilişkin yetelik kriteri belirlendiği durumlarda istektiler tarafından söz konusu araçların teknik özelliklerine yönelik bilgileri içeren belgelerin de teklif kapsamında sunulması gerektiği, bu hususun ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporu ile tevsik edileceği, kendi malı olması istenilen relay tank tevsikinin sadece ısıtma ibaresi bulunan ruhsat ile yapılmasının zorunlu olmadığı, mevzuatta öngörülen diğer tevsik yöntemlerinin kullanılabilmesi, anılan istekli tarafından idarece kendi malı olması istenilen araçlara ilişkin tevsikin serbest muhasebeci mali ve mali müşavir raporu kullanılarak yapıldığı, söz konusu raporda yer alan bilgiler ve eki belgelerin araçların istenilen teknik özelliklerini karşıladığı anlaşılmış olup, başvuru sahibinin anılan istekli ile ilgili iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Eşit muamele ilkesi gereğince yapılan incelemede ise başvuru sahibinin 16.01.2019 tarihli şikâyet başvurusu üzerine 05.02.2019 tarihli ve 2 sayılı ihale komisyonu kararıyla kendi malı olması istenilen araçların istenilen yetelik kriterini sağlamadığı gerekçesiyle teklifleri değerlendirme dışı bırakılan yukarıda belirtilen 5 isteklinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin idare kararının da yerinde olduğu anlaşılmıştır.

Ayrıca, başvuru sahibi tarafından itirazın şikâyet başvurusunda bulunulduktan sonra 08.02.2019 tarihli ve 2019/6078 sayılı İle Kurum kayıtlarına alınan ek dilekçe ile isteklilerin kendi malı olması istenilen araçlarına ilişkin itirazın şikâyet dilekçesinde yer alan iddianın yanında aşırı düşük teklif sahibi isteklilerin açıklanmalarında da Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1.13.6, 45.1.13.7, 45.1.13.8, 45.1.13.9, 45.1.13.10, 45.1.13.11 maddelerine aykırı olduğu ifade edilmiştir.

Ancak söz konusu isteklilerin açıklamaları ile ilgili durumun 04.01.2019 tarihli ve 1 sayılı ihale komisyonu kararında belirtildiği, dolayısıyla aşırı düşük teklif açıklamaları ile ilgili hususların kararın tebliğ edildiği 08.01.2019 tarihinde farkına varılması gerekmektedir.

Buna göre, söz konusu iddia ile ilgili 08.01.2019 tarihinden itibaren 10 gün içerisinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulması gerekirken idareye yapılan 16.01.2019 tarihli şikâyet başvurusuna da konu edilmeden doğrudan itirazın şikâyetine konu edildiği dikkate alındığında süresi içerisinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulması ile ilgili dilekçenin Kurum kayıtlarına alınma tarihi itibarı ile idareye şikâyet başvurusu süresi geçmiş olduğundan İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 15'inci maddesinin ikinci fıkrası uyarınca idareye gönderilmeksizin söz konusu iddianın süre ve şekil yönünden reddedilmesi gerektiği anlaşılmıştır.

B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 18'inci maddesinin ikinci fıkrası yönünden yapılan inceleme sonucunda tespit edilen ayrırlıklar ve buna ilişkin inceleme ve hukuki değerlendirme aşağıda yapılmıştır.

4734 sayılı Kanun'un "Kuruma itirazın şikâyet başvurusu" başlıklı 56'ncı maddesinin ikinci fıkrasında Kurumun, itirazın şikâyet başvurularını başvuru sahibinin iddiaları ile idarenin şikâyet üzerine aldığı kararda belirtilen hususlar ve itiraz edilen işlemler bakımından eşit muamele ilkesinin ihlal edilip edilmediği açıklarında inceleneneceği hükmü bulunmaktadır.

Net Ra Yapı İnş. Haf. Loj. Ene. San. ve Tic. A.Ş. – Bss Yapı İnş. Mad. Müh. Nak. Tic. ve San. Ltd. Şti. – Öz-Ay İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından kendi malı araçları tevsik için sunulan belgeler incelendiğinde; söz konusu belgelerin kendi malı araçları tevsikinde kullanılacak belgeler olmadığı gibi, asfalt distribütörünün dijital, relay tankın ise ısıtmalı olup olmadığına ilişkin bilgi de ihtiva etmediğinden teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerekmektedir. Ayrıca ihalede aşırı düşük teklif açıklaması uygun olmadığından teklifi reddedildiği dikkate alındığında anılan istekli ile ilgili ayrıca düzeltici işlem tesis edilmesine gerek bulunmadığı anlaşılmıştır.

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.