

idareye Şikâyet başvurusu ve sonrasında Kuruma yapılan itirazen Şikâyet başvuru tarihi itibariyle ihale komisyonu tarafından alınmiŐ kesinleşen ihale komisyon kararı bulunmaması durumunda kik itirazen Şikayet baŐvurusunu incelemiŐ?

Toplantı No : 2020/008

Gündem No : 59

Karar Tarihi : 26.02.2020

Karar No : 2020/UH.I-425

BAŞVURU SAHİBİ:

Ak-Er Toplu Yemek ve Tem. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Balıkesir İl Sağlık Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/590376 İhale Kayıt Numaralı "Malzemeli Yemek Hizmeti Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Balıkesir İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 27.01.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Malzemeli Yemek Hizmeti

Alımı" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 19.02.2020 tarih ve 8996 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/338 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle; ihaleye teklif sunan Öğün Yemekhane ve Temizlik Hizmetleri Ticaret A.Ş. ve Üstün Hizmet İşleri Pers Tem. Yemekhane Org. Hiz. İnş. Nak. Tur. ve Tic. Ltd. Şti.nin 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 17'inci maddesinde aykırı davranışta bulunduğu, Şöyle ki;

Söz konusu isteklilere ait tekliflerin alternatif teklif şeklinde hazırlandığı, geçici teminat mektuplarının aynı bankanın aynı şubesinden aynı tarihte alındığı, geçici teminat mektubu sıra numaralarının ardışık olduğu,

Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nin 27.11.2019 tarihli ve 9960 sayılı Gazete'nin 984'üncü sayfası ve 10.02.2016 tarihli ve 9008 sayılı Gazete'nin 1344'üncü sayfasından isteklilerin adreslerinin aynı olduğu ve şirketleri temsil ve ilzama yetkili yönetim kurulu başkanı ve şirket müdürü arasında kan bağı olduğunun görüleceği, tekliflerinin birlikte hazırlandığı ve komisyon kararını etkilemek amacıyla birlikte hareket edildiği, söz konusu isteklilerin birbirlerinin teklifleri hakkında bilgi sahibi olduğu ve bu durumun da rekabeti engellediği,

Anılan istekliler tarafından aynı adreste hatta aynı bilgisayardan ihale dokümanı indirildiği, ihale dokümanı indirme işlemlerinin Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu tarafından incelenmesi durumunda iddialarının doğruluğunun ortaya çıkacağı, ayrıca bahse konu isteklilerin özellikle

teminat mektubu alınan banka nezdinde karşılıklı kefaletler vermek suretiyle ortak teminat mektubu limitlerinin kullanıldığı, ilgili bankada grup şirket olarak aynı nakdi ve gayri nakdi limitlerin kullanıldığı, istekliler adına internet bankacılığı üzerinden yapılan işlemlerin aynı kişi tarafından yapıldığı, bankalar nezdindeki yetkili kişi/kişilerin de aynı olduğu iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 40 ve 41'inci maddesinde "İhalenin karara bağlanması ve onaylanması

Madde 40- 37 ve 38 inci maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılır.

...

İhale komisyonu gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunar. Kararlarda isteklilerin adları veya ticaret unvanları, teklif edilen bedeller, ihalenin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılmamış ise nedenleri belirtilir.

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.

İhale kararları ihale yetkilisince onaylanmadan önce idareler, ihale üzerinde kalan istekli ile varsa ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi isteklinin ihalelere katılmaktan yasaklı olup olmadığını teyit ettirerek buna ilişkin belgeyi ihale kararına eklemek zorundadır. İki isteklinin de yasaklı çıkması durumunda ihale iptal edilir.

Kesinleşen ihale kararlarının bildirilmesi

Madde 41-

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.

İhale sonucunun bütün isteklilere bildiriminden itibaren; 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün geçmedikçe sözleşme imzalanamaz." hükmü,

Anılan Kanun'un "Kamu İhale Kurumu" başlıklı 53'üncü maddesinde "...1)İhalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan süre içerisinde idarece yapılan işlemlerde bu Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun olmadığına ilişkin şikayetleri inceleyerek sonuçlandırmak..." hükmü,

Diğer yandan, anılan Kanun'un "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinin birinci fıkrasında "İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istekli ile istekli olabilecekler, bu Kanunda belirtilen şekil ve usul kurallarına uygun olmak şartıyla şikayet ve itirazın şikayet başvurusunda bulunabilirler..." hükmü yer almaktadır.

Ayrıca, anılan Kanun'un "İhalenin karara bağlanması ve onaylanması" başlıklı 40'inci maddesinde, 37 ve 38'inci maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihalenin, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılacağı, ihale komisyonunun gerekçeli kararını belirleyerek ihale yetkilisinin onayına sunacağı, ihale

yetkilisinin karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylayacağı veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal edeceği, ihalenin, kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılacağı,

“Kesinleşen ihale kararının bildirilmesi” başlıklı 41’inci maddesinde, ihale sonucunun, ihale kararının ihale yetkilisi tarafından onaylandığı günü izleyen en geç üç gün içinde, ihale üzerinde bırakılan dahil olmak üzere, ihaleye teklif veren bütün isteklilere bildirileceği, ihale sonucunun bildiriminde, tekliflerin değerlendirmeye alınmama veya uygun bulunmama gerekçelerine de yer verileceği, ihale kararının ihale yetkilisi tarafından iptal edilmesi durumunda da isteklilere gerekçeleri belirtilmek suretiyle bildirim yapılacağı hükme bağlanmıştır.

“Kamu İhale Kurumu” başlıklı 53’üncü maddesinde, Kurumun görevlerinden birinin ihalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan süre içerisinde idarece yapılan işlemlerin, bu Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun olmadığına ilişkin şikâyetleri inceleyerek sonuçlandırmak olduğu hüküm altına alınmıştır.

Kanun’un “İhalelere yönelik başvurular” başlıklı 54’üncü maddesinde, ihale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday, istekli ve istekli olabileceklerin anılan Kanun’da belirtilen şekil ve usul kurallarına uygun olmak şartıyla şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabileceği anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede, idareye şikâyet başvurusu ve sonrasında Kuruma yapılan itirazın şikâyet başvuru tarihi itibarıyla ihale komisyonu tarafından alınmış kesinleşen ihale komisyon kararı bulunmadığı, başvuru sahibinin iddia konuları ile ilgili olarak idare tarafından 4734 sayılı Kanun’un 40’inci maddesi uyarınca tesis edilmiş kesin ve icrai nitelikte bir işlem bulunmadığı ve idarece yürütülmesi zorunlu bir idari işlem

tesis edilmeden idareye (31.01.2020) ve Kuruma (19.02.2020) başvuruda bulunduğu, dolayısıyla bu aşamada şikâyete konu edilebilecek nitelikte bir idari işlem bulunmaksızın yapılan başvurunun anılan Kanun'un 53'üncü maddesi çerçevesinde Kurumun görev alanında bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Bu itibarla, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince başvurunun görev yönünden reddi 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,

Başvurunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.