

**İdari Şartnamede yer
verilmeyen ancak Teknik
Şartnamede yer verilen bahse
konu belgelerin yeterlik
kriteri olarak
değerlendirilemeyeceği**

İdari Şartnamede yer verilmeyen ancak Teknik Şartnamede yer verilen
bahse konu belgelerin yeterlik kriteri olarak değerlendirilemeyeceği

Toplantı No	: 2023/043
Gündem No	: 15
Karar Tarihi	: 23.08.2023
Karar No	: 2023/UH.II-1141

BAŞVURU SAHİBİ:

Mervan Dora İnşaat Gıda Tarım Temizlik Malzemeleri Lojistik Dan. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Harran Üniversitesi Araştırma ve Uygulama Hastanesi,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2023/527834 İhale Kayıt Numaralı "18 Aylık Malzeme Dahil Yemek Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Harran Üniversitesi Araştırma ve Uygulama Hastanesi tarafından 06.07.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "18 Aylık Malzeme Dahil Yemek Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Mervan Dora İnşaat Gıda Tarım Temizlik Malzemeleri Lojistik Dan. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 07.08.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 09.08.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 14.08.2023 tarih ve 104184 sayılı İhale Kurum kayıtlarına alınan 14.08.2023 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/942 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, idare tarafından "Beyan edilen bilgileri tevsik eden belgelerin sunulması" konulu yazı ile kendilerinden "Yemek firması, kurum içinde oluşabilecek mücbir sebepte dışarıdan yemek hizmetlerini aksatmadan temin edebilmelidir. Dışarıdan yemek temininde mücbir alanın 50 km'lik sınırlarında bulunan kuruluştan sağlanmalıdır. İlgili alan içindeki yemek hizmetleri veren ve yapan işletmenin ticari sicil belgesi ve iş bitirme belgesini ihalede sunmalıdır." ifadelerine yer verilerek ilgili belgelerin tevsik edilmesinin istendiği, idarenin talep ettiği mutafağa ilişkin belgelerin idareye sunulduğu ancak bahse konu belgelerin uygun olmadığı gerekçe gösterilerek ihale komisyonu kararı ile değerlendirme dışı bırakıldıkları, İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde yeterlik kriteri olarak belirlenmeyen ve sadece Teknik Şartname'de yer alan bir düzenlemeyle dayanarak suretiyle değerlendirme dışı bırakılmalarının mevzuata aykırı olduğu, Teknik Şartname'de yer verilen bir düzenlemeyle ilişkin değerlendirilmesinde sadece sözleşme imzalandıktan sonra yapılabileceği, buna ek olarak idarenin talebine istinaden mutfağa ilişkin olarak sunulan belgelerin Teknik Şartname'de istenilen mücbir alan kriterini taşımadığı yönündeki değerlendirilmesinde hatalı olduğu zira kendilerince sunulmuş olan mutfağın mücbir alan sınırları içerisinde yer aldığı iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılmaya yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhale konusu için niteliğine göre yukarıda belirtilen bilgi veya belgelerin hangilerinin yeterlik değerlendirilmesinde kullanılacağı, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterlik ihale için ilan veya davet belgelerinde belirtilir." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği ve idari şartnamede yer alması zorunlu hususlar" başlıklı 27'nci maddesinde "İhale dokümanında; isteklere talimatlar da içeren idari şartnameler ile yaptırılacak işin projesini de kapsayan teknik şartnameler, sözleşme tasarısı ve gerekli diğer belge ve bilgiler bulunur. Ön yeterlik dokümanında ise adaylarla aranılan şartlara, ön yeterlik kriterlerine ve gerekli diğer belge ve bilgileri yer verir. İdari şartnamede ihale konusuna göre aşağıdaki hususların belirlenmesi zorunludur:

e) İsteklilerde aranan şartlar, belgeler ve yeterlik kriterleri." hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Yeterliğin belirlenmesinde uyulacak ilkeler" başlıklı 28'inci maddesinin ikinci fıkrasında "Yeterlik değerlendirilmesinde istenecek belgelerin ve yeterlik değerlendirilmesinde aranacak kriterlerin, ihale veya ön yeterlik ilanı ile idari şartnamede veya ön yeterlik şartnamesinde ya da davet yazısında belirtilmesi zorunludur." hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "Sözleşmenin yürütülmesi aşamasındaki mesleki ve teknik yükümlülüklerle yönelik düzenlemeler" başlıklı 30'uncu maddesinde "(1) Ön yeterlik şartnamesinde veya idari şartnamede yeterlik kriteri olarak belirlenmeyen, ancak sözleşmenin yürütülmesi aşamasında işin yerine getirilmesi için gerekli olduğu öngörülen mesleki ve teknik yükümlülüklerle yönelik düzenlemeler teknik şartnamede yer alır. Bu düzenlemelerde, işin niteliği ile bu Yönetmelik ve ilgili mevzuat hükümleri esas alınır. Bu yükümlülüklerle ilişkin olarak yüklenici tarafından hangi belgelerin idareye sunulması gerektiğinin teknik şartnamede açıkça düzenlenmesi zorunludur.

(2) Bu Yönetmeliğin ilgili maddeleri uyarınca idarelerce belirlenmesi zorunlu olan mesleki ve teknik yeterlik kriterlerine ve bu kapsamda istenecek belgelere teknik şartnamede yer verilemez." hükmü yer almaktadır.

İhaleye ait İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: 18 AYLIK MALZEME DAHİL YEMEK HİZMET ALIMI

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

ç) Yatırım proje no'su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.

d) Kodu:

e) Miktarı:

18 AYLIK MALZEME DAHİL YEMEK HİZMET ALIMI

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: ŞANLIURFA HARRAN ÜNİVERSİTESİ HASTANESİ OSMANBEY KAMPUSU MARDİN YOLU 20. KM HALİLİYE/ŞANLIURFA" düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.1. İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.

7.5.2. Kapasite Raporu (Yemek Üretim- Hazırlama) 4500 Kişilik

7.5.3. Bu madde boş bırakılmıştır.

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği bu şartnamenin 7'nci maddesi dışındaki maddeleri ile teknik şartnamede belirtilen aşağıdaki belgeler: (Belirtilmemiştir)

7.5.5 Bu Şartnamenin 7'nci maddesinde sayılan belgeler dışındaki belgeler tekliflerin değerlendirilmesinde yeterlik kriteri olarak dikkate alınmaz.

..." düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin "Yemek Planlama Çerçevesinde Dikkat Edilecek Kurallar" başlıklı 12C maddesinde "...10.Yemek firması kurum içinde oluşabilecek mücbir sebepte dışarıdan yemek hizmetlerini aksatmadan temin edebilmelidir. Dışarıdan yemek temininde mücbir alanın 50 km'lik sınırlarında bulunan kuruluştan sağlanmalıdır. İlgili alan içindeki yemek hizmetleri veren ve yapan işletmenin ticari sicil belgesi ve iş bitirme belgesini ihalede sunmalıdır." düzenlemesi yer almaktadır.

İdare tarafından 06.07.2023 tarihinde açık ihale usulü ve e-tekliflerle alınarak suretiyle gerçekleştirilen başvuruya konu ihalede 53 adet ihale dokümanı indirildiği, 04.08.2023 onay tarihli ihale komisyonu kararına göre; ihaleye 14 istekli tarafından teklif sunulduğu, başvuru sahibi istekli Mervan Dora İnş. Gıda Tarım Temizlik Malzemeleri Lojistik Danışmanlık San. ve Tic. Ltd. Şti. ye ait teklifin, istekli tarafından sunulan belgelerin Teknik Şartname'nin "Yemek Planlama Çerçevesinde Dikkat Edilecek Kurallar" başlıklı 12C bölümünün 10'uncu maddesinde uygun olmadığı gerekçesiyle değerlendirilme dışı bırakıldığı, 9 geçerli teklif arasında ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibinin Kalkan Temizlik Yemek Gıda İnş. Tarım Taş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. olarak belirlendiği görülmüştür.

İdare tarafından başvuru sahibi istekli Mervan Dora İnş. Gıda Tarım Temizlik Malzemeleri Lojistik Danışmanlık San. ve Tic. Ltd. Şti. ye ihale üzerine bırakılan istekliye 06.07.2023 tarihinde EKAP üzerinden gönderilen "Beyan edilen bilgileri tevsik eden belgelerin sunulması" konulu yazıda "18 aylık malzeme dahil yemek hizmet alımı işine ait ihalede tekliflerin değerlendirilmesi sürecine geçilmiş olup, beyan ettiğiniz bilgi ve belgeleri tevsik eden ve EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurum niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanamayan aşağıdaki belgeleri ekleri ile birlikte, İdari Şartnamenin 7.9. maddesinde uygun olarak, 11.07.2023 tarihine kadar idareimize sunmanız gerekmektedir.

Sunulması Gereken Belgeler

– Yemek firması, kurum içinde oluşabilecek mücbir sebepte dışarıdan yemek hizmetlerini aksatmadan temin edebilmelidir. Dışarıdan yemek temininde mücbir alanın 50 km.'lik sınırlarında bulunan kuruluştan sağlanmalıdır. İlgili alan içindeki yemek hizmetleri veren ve yapan işletmenin ticari sicil belgesi ve iş bitirme belgesini ihalede sunmalıdır." ifadelerine yer verilmiş olup, başvuru sahibi tarafından iddia konusu belgelerin sunulduğu görülmüştür. 04.08.2023 onay tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin Kalkan Temizlik Yemek Gıda İnş. Tarım Taş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı, başvuru sahibi Mervan Dora İnş. Gıda Tarım Temizlik Malzemeleri Lojistik Danışmanlık San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin ise "mücbir sebepler halinde yemek üretiminin dışarıdan sağlanacağına dair Şanlıurfa mücbir alan sınırlarını kapsayan (50 km içerisinde) bilgi ve belgeler istenilmiş. Firma 2 adet sözleşme sunmuştur. Fırmanın sunmuş olduğu Beyboran Global Gıda San. ve İç Dış Tic. A.Ş. ile yaptığı sözleşme gösterilen adres Karşıyaka Mah. Kerim Temel, Sanayi 1 Sokak Blok No:8 Birecik/Şanlıurfa 50 km sınırları içerisinde bulunmadığından uygun bulunmamıştır. AKT Yemek İnşaat Mobilya Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile yaptığı sözleşme gösterilen adres Güllüveren Mah. Osman Bey Kampüsü Küme Evleri Dış Kapı No:70 Merkez Halilliyeye /Şanlıurfa gösterilmiş olup adres kamu kurumuna ait olduğu, AKT Yemek İnşaat Mobilya Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti. kendisine ait iş yerinin olmadığından dolayı uygun bulunmamıştır. Teknik Şartname'nin 12C- Yemek Planlama Çerçevesinde Dikkat Edilecek Kurallar 10.maddesinde uyarılmadığından değerlendirme dışı bırakılmıştır." gerekçesiyle teklifinin değerlendirilme dışı bırakıldığı görülmüştür.

Başvuru sahibi isteklinin değerlendirilme dışı bırakılmasına gerekçe gösterilen düzenlemenin İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde yeterlik kriteri olarak yer almadığı, anılan düzenlemenin Teknik Şartname'nin "Yemek Planlama Çerçevesinde Dikkat Edilecek Kurallar" başlıklı 12C maddesinde yer aldığı tespit edilmiştir.

Yukarıda aktarılan ihale doküman düzenlemeleri ve tespitler neticesinde; İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde sayılan belgeler dışındaki belgelerin tekliflerin değerlendirilmesinde yeterlik kriteri olarak dikkate alınmayacağı, anılan Şartname'nin 7'nci maddesi dışındaki diğer maddelerinde veya Teknik Şartname'de düzenlenen ve isteklilerce teklifleri kapsamında sunulması gereken belgeler var ise buna ilişkin istenilen belgelerin İdari Şartname'nin 7.5.4'üncü maddesinde açıkça belirtilmesi gerektiği, bu kapsamda idare tarafından İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde yer verilmeyen ancak Teknik Şartname'de yer verilen bahse konu belgelerin yeterlik kriteri olarak değerlendirilmeyeceğini, Teknik Şartname'de yer alan kriterlere ilişkin değerlendirilmesinde sözleşme aşamasında yapılabileceği, bu itibarla ihale kapsamında yeterlik kriteri olarak belirlenmeyen hususlara ilişkin belge sunulmasının ve değerlendirilme yapılmasının beklenmeyeceği anlaşıldığından başvuru sahibi isteklinin teklifinin Teknik Şartname'nin "Yemek Planlama Çerçevesinde Dikkat Edilecek Kurallar" başlıklı 12C maddesindeki şartları sağlamadığı gerekçesiyle tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında değerlendirilme dışı bırakılmasına yönelik işlemin uygun olmadığı, başvuru sahibinin söz konusu iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Ayrıca 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinde "Başvuru sahibinin iddialarının tamamında haklı bulunması halinde, Kurul kararı ile itirazın şikâyet başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumuna yazılı talebi halinde 82.018,00 TL başvuru bedelinin iadesinin gerektiği anlaşılmıştır.

B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 18'inci maddesi yönünden yapılan inceleme sonucunda herhangi bir ayrıcalıklı tespit edilmiştir

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemlerle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, Mervan Dora İnş. Gıda Tarım Temizlik Malzemeleri Lojistik Danışmanlık San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin değerlendirilmesine alınması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

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,

1) 4734 sayılı Kanunun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

2) Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde iadesine,

Oybirliği ile karar verildi.