

aynı ihalede birbirleri ile meşru bir rekabet içerisinde olan gerçek veya tüzel kişilerin, aynı IP adresinden ihale dokümanı indirerek istekli olabilecek ve/veya teklif vererek istekli sıfatını haiz olmalarının, hayatın olağan akışına uygun olduğunun kabulü mümkün bulunmadığından birbirlerine ait teklif bilgilerinden haberdar olabileceği ve bahsi geçen isteklilerin aynı ihaleye katılmalarının rekabeti ve ihale kararını etkileyebilecek davranış olduğu yönünde “kuvvetli

**karine" teşkil ettiği hk**

**aynı ihalede birbirleri ile meşru bir rekabet içerisinde olan gerçek veya tüzel kişilerin, aynı IP adresinden ihale dokümanı indirerek istekli olabilecek ve/veya teklif vererek istekli sıfatını haiz olmalarının, hayatın olağan akışına uygun olduğunun kabulü mümkün bulunmadığından birbirlerine ait teklif bilgilerinden haberdar olabileceği ve bahsi geçen isteklilerin aynı ihaleye katılmalarının rekabeti ve ihale kararını**

**etkileyebilecek davranış  
olduğu yönünde “kuvvetli  
karine” teşkil ettiği hk**

Toplantı No	: 2020/055
Gündem No	: 42
Karar Tarihi	: 08.12.2020
Karar No	: 2020/UH.I-2024

BAŞVURU SAHİBİ:  
Korkmaz Kanal Su İnş. Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:  
İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:  
2020/292396 İhale Kayıt Numaralı "2020 Yılı Avrupa 1 Bölge Abone İşleri Dairesi Başkanlığı Fatih, Zeytinburnu, Bayrampaşa ve Esenler İlçeleri Atıksu Altyapı Sistemlerinin Temizlenmesi ve Görüntülenmesi İşİ" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:  
İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından 22.07.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "2020 Yılı Avrupa 1 Bölge Abone İşleri Dairesi Başkanlığı Fatih, Zeytinburnu, Bayrampaşa ve Esenler İlçeleri Atıksu Altyapı Sistemlerinin Temizlenmesi ve Görüntülenmesi İşİ" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 30.11.2020 tarih ve 53412 sayılı Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/1862 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:  
Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle; 14.10.2020 tarih ve 2020/UH.I-1671 sayılı Kurul kararı ile aynı IP adresi üzerinden ihale dokümanı indirdikleri gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldıkları; ancak bu durumun çalıştıkları aynı şantiyede yer alan ortak internet ağının kullanılmasından kaynaklandığı, kaldı ki, aynı IP adresi üzerinden işlem yapılmasının tek başına yasak fiil veya davranış oluşturmayacağı iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "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 şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilirler." hükmü,

Anılan maddenin onbirinci fıkrasında "Başvurular üzerine ihaleyi yapan idare veya Kurum tarafından gerekçeli olarak;...  
c) Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanmış olması veya şikâyete konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine karar verilir..." hükmü,

Aynı Kanun'un "Yargısal inceleme" başlıklı 57'nci maddesinde "Şikâyetler ile ilgili Kurum tarafından verilen nihai kararlar Türkiye Cumhuriyeti Mahkemelerinde dava konusu edilebilir ve bu davalar öncelikle görülür." hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Ön inceleme konuları ve ön inceleme üzerine yapılacak işlemler" başlıklı 16'nci maddesinde "(1) Başvurular öncelikle;

a) Başvuru konusunun Kurumun görev alanında bulunup bulunmadığı, ...  
yönlerinden sırasıyla incelenir." hükmü,

Söz konusu Yönetmelik'in "Ön inceleme konularına aykırılık üzerine alınacak kararlar" başlıklı 17'nci maddesinde "(1)16'nci maddenin birinci fıkrası bakımından bir aykırılığın tespiti üzerine Kurul tarafından başvurunun reddine karar verilir..." hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in "Kurul kararlarına karşı başvuru" başlıklı 17'nci maddesinde "(1) 4734 sayılı Kanunun 57'nci maddesi uyarınca Kurul kararları idare yargı mercilerinde dava konusu edilebileceğinden, hak kaybına uğranılmaması bakımından Kurul kararının yeniden incelenmesi talebiyle Kuruma başvuruda bulunulmaması önem arz etmektedir." açıklaması yer almaktadır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinde Kamu İhale Kurulu'nun, Kuruma gelen itirazın şikâyet başvurularıyla ilgili olarak gerekçesini belirtmek suretiyle karar vereceği, aynı Kanun'un 57'nci maddesinde ise şikâyetler ile ilgili olarak Kurum tarafından verilen nihai kararların mahkemelerde dava konusu edilebileceği hüküm altına alınmıştır; İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'de yer alan "4734 sayılı Kanunun 57'nci maddesi uyarınca Kurul kararları idare yargı mercilerinde dava konusu edilebileceğinden, hak kaybına uğranılmaması bakımından Kurul kararının yeniden incelenmesi talebiyle Kuruma başvuruda bulunulmaması önem arz etmektedir" açıklaması ile de Kurul tarafından karara bağlanan hususlar hakkında yargısal denetim yolunun işletilmesi gerektiği hususu ayrıca vurgulanmıştır.

İncelenen İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından 22.07.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "2020 Yılı Avrupa 1 Bölge Abone İşleri Dairesi Başkanlığı Fatih, Zeytinburnu, Bayrampaşa ve Esenler İlçeleri Atıksu Altyapı Sistemlerinin Temizlenmesi ve Görüntülenmesi İşİ" ihalesine ilişkin olarak RMR İnşaat İç ve Dış Tic. Ltd. Şti. nin 11.09.2020 tarihinde yaptığı itirazın şikâyet başvurusu üzerine alınan 14.10.2020 tarih ve 2020/UH.I-1671 sayılı Kurul kararı ile; "İhaleye teklif veren isteklilerden, FTK İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi, Korkmaz Kanal Su İnşaat Ticaret Limited Şirketi, Turgut Yeniçeri ve Bay-Taş İnşaat Mühendislik Tesisat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'nin ihale dokümanı indirme işlemini aynı IP adresinden gerçekleştirdiği ve bu gerçek veya tüzel kişilerden Turgut Yeniçeri ve Bay-Taş İnşaat Mühendislik Tesisat San ve Tic. Ltd. Şti.'nin iş ortaklığı yapmak suretiyle diğerlerinin ise münferiden ihaleye katıldığı; FTK İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi ve Korkmaz Kanal Su İnşaat Ticaret Limited Şirketi'nin e-teklif verme işlemini aynı IP adresinden gerçekleştirdiği görülmüştür.

Yukarıda yapılan değerlendirmelere koşut olarak, aynı ihalede birbirleri ile meşru bir rekabet içerisinde olan gerçek veya tüzel kişilerin, aynı IP adresinden ihale dokümanı indirerek istekli olabilecek ve/veya teklif vererek istekli sıfatını haiz olmalarının, hayatın olağan akışına uygun olduğunun kabulü mümkün bulunmadığından birbirlerine ait teklif bilgilerinden haberdar olabileceği ve bahsi geçen isteklilerin aynı ihaleye katılmalarının rekabeti ve ihale kararını etkileyebilecek davranış olduğu yönünde "kuvvetli karine" teşkil ettiği sonucuna varıldığından, FTK İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi, Turgut Yeniçeri-Bay-Taş İnşaat Mühendislik Tesisat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi İş Ortaklığı ve Korkmaz Kanal Su İnşaat Ticaret Limited Şirketi'nin iş ortaklığı Kanun'un 17'nci maddesi çerçevesinde yasak fiil veya davranış işlediğinden bahisle değerlendirme dışı bırakılmaları gerekmektedir.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, FTK İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi, Turgut Yeniçeri-Bay-Taş İnşaat Mühendislik Tesisat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi İş Ortaklığı ve Korkmaz Kanal Su İnşaat Ticaret Limited Şirketi'nin değerlendirme dışı bırakılması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir." şeklinde gerekçeler ile 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine karar verilmiştir.

Yapılan incelemede, başvuru sahibinin iddialarının, 14.10.2020 tarih ve 2020/UH.I-1671 sayılı Kurul kararında yer alan tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılma gerekçelerine yönelik olduğu dolayısıyla başvurunun 14.10.2020 tarih ve 2020/UH.I-1671 sayılı Kurul kararına itiraz niteliği taşıdığı, bu itibarla, söz konusu iddiaların 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince görev yönünden reddedilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

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.