

**ihale idari Şartnamenin  
Mesleki ve teknik yeterliğe  
ilişkin belgeler ve bu  
belgelerin taşınması gereken  
kriterler maddesinde ihale  
konusu işin ifasında  
kullanılacak toplam 4 adet  
asfalt plentinin sabit kurulu  
ve isteklilerin kendi malı  
olmasının istenilmesinin  
ihaleye katılımı daraltacağı  
iddası**

Toplantı No : 2019/056

Gündem No : 68

Karar Tarihi : 26.12.2019

Karar No : 2019/UY.I-1751

BAŞVURU SAHİBİ:

Dev İnşaat Taahhüt İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

İstanbul Büyükşehir Belediye Başkanlığı Avrupa Yakası Yol  
Bakım ve Onarım Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

## 2019/522100 İhale Kayıt Numaralı “İstanbul Geneli Yolların Asfalt Yama Yapılması” İhalesi

### KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

İstanbul Büyükşehir Belediye Başkanlığı Avrupa Yakası Yol Bakım ve Onarım Müdürlüğü tarafından 17.12.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “İstanbul Geneli Yolların Asfalt Yama Yapılması” ihalesine ilişkin olarak Dev İnşaat Taahhüt İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti.nin 27.11.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 05.12.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine başvuru sahibince 16.12.2019 tarih ve 54574 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 16.12.2019 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/1632 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

### KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle,

1) İdari Şartname'nin “Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler” başlıklı 7.5'inci maddesinde ihale konusu işin ifasında kullanılacak toplam 4 adet asfalt plentinin sabit kurulu ve isteklilerin kendi malı olmasının istenilmesinin ihaleye katılımı daraltacağı, zira İstanbul'da asfalt temin etme, serme ve sıkıştırma yapmak için illa asfalt plentine sabit ve kurulu olarak sahip olmak gerekmediği, İstanbul'un birçok ilçesinde farklı kurum ve kuruluşlara ait asfalt plentinin yer aldığı, yüklenicinin işi alıp almayacağı belli olmayan bir ihale için önceden asfalt plenti satın alıp İstanbul'un her iki yakasına ikişer adet toplam 4 adet asfalt plenti kurmasını beklemenin ne ülkemizin ekonomik koşulları ile bağdaştığı ne de ihale hukukuna uyarlık gösterdiği, kaldı ki iş uhdesinde kalan

yüklenici işin yerine getirilebilmesi için gerekli olan tesisi kurana kadar şehrin çeşitli yerlerinden gerekli olan asfalt malzemesini temin edebileceği, bunu ister tesis kiralayarak isterse de asfalt plenti satın alarak gerçekleştirme hürriyetine sahip olduğu, bu nedenlerle idarece asfalt plentlerinin kiralanması imkan verilmemesinin rekabeti daralttığı,

2) İhale dokümanı kapsamında paçal iş kalemlerine ilişkin Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45.1.4'üncü maddesine uygun analiz formatlarınının yer almadığı,

3) İdarece şikâyet başvurularına verilen cevap yazısında, şikâyet dilekçesi ekinde sundukları faaliyet belgesinden ihale konusu alanda (asfalt çalışmaları, altyapı+üstyapı işleri) faaliyet gösterilmediği anlaşıldığından başvurunun şekil yönünden de uygun olmadığı ifadelerinin yer aldığı, ancak şikâyet dilekçeleri ekinde sundukları faaliyet belgesinin faaliyet konusu kısmında "Ana Sözleşme'nin 3. maddesindeki yazılı iş konuları" ibaresinin yazılı olduğu, dolayısıyla bu hususta firmalarının ihale konusu alanda faaliyette bulunmadığına ilişkin değerlendirmenin hak mahrumiyetine neden olacağı, üstelik bu durumun idare tarafından anlaşılmamış olması ihtimalinde dahi bu bilgi eksikliği kapsamında taraflarından talep edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarınının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde, istekli olabilecek, "İhale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişi ya da bunların oluşturdukları ortak girişim" şeklinde tanımlanmıştır.

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.” hükmüne,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in “Başvuruların şekil unsurları” başlıklı 8’inci maddesinde “...(1) Şikayet başvuruları idareye, itirazın şikayet başvuruları ise Kuruma hitaben yazılmış imzalı dilekçelerle yapılır.

...

(11) (Ek fıkra: 25/01/2017-29959 R.G./1. md.) İlane ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik başvurularda, şikayet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belge eklenmesi zorunludur...” hükmüne,

Anılan Yönetmelik’in “Şikayet başvurusu üzerine inceleme” başlıklı 10’uncu maddesinde “...(2) 8 inci maddede belirtilen ve dilekçe ile ekinde yer alması zorunlu olan bilgi ve belgeleri içermeyen şikayet başvurularında, söz konusu eksiklikler başvuru süresinin sonuna kadar başvuru sahibi tarafından giderilebilir. Eksikliklerin başvuru süresi içerisinde tamamlanmaması halinde idare tarafından başvurunun reddine karar verilir...” hükmüne,

Aynı Yönetmelik’in “Başvuru üzerine yapılacak işlemler” başlıklı 15’inci maddesinde “(1) Kuruma yapılan başvurular, öncelikle 16 ncı madde çerçevesinde incelenir.” hükmüne,

Aynı Yönetmelik’in “Ön inceleme konuları ve ön inceleme üzerine yapılacak işlemler” başlıklı 16’ncı maddesinde “...(4) Yapılan ön inceleme sonucunda, bir aykırılığın tespit edilmesi halinde bu hususa ilişkin ön inceleme raporu düzenlenir.” hükmüne,

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

İstanbul Büyükşehir Belediye Başkanlığı Avrupa Yakası Yol Bakım ve Onarım Müdürlüğü tarafından "İstanbul Geneli Yolların Asfalt Yama Yapılması" işine ilişkin gerçekleştirilen ihalede, başvuru sahibi tarafından ihale ilanı ve dokümanına yönelik olarak 27.11.2019 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu, şikâyet dilekçesi ekinde imza sirküleri ve imza sirkülerinin müstenidatı olan 28.03.2018 tarihli ve 9546 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi, Erciş Ticaret ve Sanayi Odası tarafından 26.11.2019 tarihinde düzenlenmiş meslek grubunun "ikamet amaçlı binaların inşaatı (müstakil konutları birden çok ailenin oturduğu binalar, gökdelenler vb.nin inşaatı) (ahşap binaların inşaatı hariç)", faaliyet konusunun "ana sözleşmenin 3. Maddesindeki yazılı iş konuları" olarak belirtildiği faaliyet belgesinin sunulduğu görülmüştür.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden, ihale konusu alanda faaliyet gösteren ihale dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişi ya da bunların oluşturdukları ortak girişimlerin ihale ilanına ve/veya dokümanına yönelik şikâyet başvurularında, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuruların şekil unsurları" başlıklı 8'inci maddesine 25.01.2017 tarihli ve 29959 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik'in 1'nci maddesi ile eklenen "İlana ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik başvurularda, şikâyet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belge eklenmesi zorunludur." hükmü uyarınca şikâyet dilekçeleri ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belgenin eklenmesinin zorunlu olduğu anlaşılmıştır.

Başvuru sahibi tarafından şikâyet dilekçesi ekinde ihale

konusu alanda faaliyet gösterdiğine ilişkin faaliyet belgesi sunulduğu görülmekte ise de söz konusu faaliyet belgesinde açıkça ihale konusu iş olan asfalt yapılması işi ile iştigal ettiğine ilişkin bilginin yer almadığı, ayrıca belgede faaliyet konusu olarak belirtilen “ana sözleşmenin 3’üncü maddesinde yazılı iş konuları”na ilişkin tevsik edici belgenin sunulmadığı tespit edilmiş, bu itibarla İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in “Başvuruların şekil unsurları” başlıklı 8’inci maddesinin onbirinci fıkrasında yer alan “İlana ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik başvurularda, şikâyet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belge eklenmesi zorunludur.” hükmüne uygun belge sunma yükümlülüğünü yerine getirmeyen başvuru sahibinin itirazın şikâyet başvurusunun şekil 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.